


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

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, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 28.01.2020 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Фотостудия Полигон», Санкт-Петербург (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018714215, при этом установила следующее.

**PHOTOPOLYGON**  
PHOTO MANUFACTORY

Обозначение «  » по заявке №2018714215 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 10.04.2018 на имя заявителя в отношении услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 28.09.2019 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. В соответствии с заключением по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента, заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса для всех заявленных услуг.

Так, в заключении по результатам экспертизы указывается, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «photo manufactory», в переводе

с английского языка означающий «фабрика, цех, мастерская фотографии» (см. <https://translate.google.ru>), является неохраняемым, поскольку указывает на видовое наименование организации, вид и назначение части заявленных услуг 35 класса МКТУ *«абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; анализ себестоимости; аренда площадей для размещения рекламы; аудит коммерческий; аудит финансовый; ведение автоматизированных баз данных; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; демонстрация товаров; запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации профессиональные в области бизнеса; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг целевой; менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; написание текстов рекламных сценариев; обзоры печати; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация подписки на газеты для третьих лиц; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оформление рекламных материалов; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; поиск поручителей; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; посредничество коммерческое [обслуживание]; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; прогнозирование экономическое; продажа аукционная; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов /прокат торговых стоек; прокат фотокопировального оборудования; публикация рекламных текстов;*

радиореклама; расклейка афиш /реклама наружная; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; регистрация данных и письменных сообщений; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; репродуцирование документов; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; сведения о деловых операциях; систематизация информации в компьютерных базах данных; службы консультативные по управлению бизнесом; согласование деловых контрактов для третьих лиц; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; составление отчетов о счетах; телемаркетинг; управление бизнесом временное; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги в области общественных отношений; услуги конкурентной разведки; услуги рекламные оплата за клик /услуги ррс; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; услуги фотокопирования; экспертиза деловая»; 41 класса МКТУ «академии [обучение]; аренда произведений искусства; видеосъемка; дублирование; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; обеспечение интерактивное игрой через компьютерную сеть; обеспечение интерактивными электронными публикациями незагружаемыми; образование религиозное; обучение заочное; обучение практическим навыкам [демонстрация]; обучение при помощи симуляторов; организация балов; организация выставок с культурно-просветительской целью; организация досуга; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение концертов; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; организация конкурсов красоты; организация костюмированных представлений для развлечений; организация лотерей; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; организация спортивных состязаний; ориентирование профессиональное [советы по вопросам образования или обучения]; переподготовка профессиональная; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление полей для гольфа;

*проведение экзаменов; прокат декораций для шоу-программ; прокат театральных декораций; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; развлечение гостей; развлечения; служба новостей; составление программ встреч [развлечение]; субтитрование; тьюторинг; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги культурные, образовательные или развлекательные, предоставляемые художественными галереями; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги образовательно-воспитательные; услуги образовательные, предоставляемые школами; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; учреждения дошкольные [воспитание]; фотографирование; фоторепортажи; школы-интернаты; шоу-программы».*

Исходя из вышесказанного, в отношении услуг, не относящихся к «photo manufactory», заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку такая регистрация способна ввести потребителей в заблуждение относительно вида и назначения услуг.

Вместе с тем, входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «Photopolygon» представляет собой название сетевого сообщества репортажной фотографии, руководителем интернет ресурса photopolygon.com является Артем Чернов, см. <http://www.rusrep.ru/2008/45/photopolygon/> (2008г.); <https://s01101.livejournal.com/10887.html> (2010г.); <https://igorpodgorny.livejournal.com/207109.html> (2010г.); [https://expert.ru/russian\\_reporter/2008/40/photopolygon/](https://expert.ru/russian_reporter/2008/40/photopolygon/) (2008г.).

В этой связи заявленное обозначение не может быть зарегистрировано на имя заявителя в отношении заявленных услуг, поскольку способно ввести потребителей в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги.

В поступившем возражении заявитель не возражает против регистрации товарного знака по заявке №2018714215 в отношении части заявленных услуг 35, 41 классов МКТУ, приведенных в заключении по результатам экспертизы, при этом с исключением из охраны словесного элемента «photo manufactory». Вместе с тем заявитель выразил свое несогласие с доводами, касающимися ввода потребителя в заблуждение относительно лица, оказывающего услуги под обозначением «Photopolygon». По мнению заявителя, в заключении по результатам экспертизы не

содержится доказательств того, что обозначение «Photopolygon» ассоциировалось на дату подачи заявки №2018714215 с иным лицом. Сам по себе факт использования обозначения до даты подачи заявки на товарный знак иным производителем не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товаров. По мнению заявителя, приведенные экспертизой сведения из интернет-ресурсов, не относятся к источниками информации, которые следует считать достоверными.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака по заявке №2018714215 в отношении всех заявленных услуг.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия сочла доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (10.04.2018) поступления заявки №2018714215 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков 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 или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающие на их вид, качество, количество, 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.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, касающиеся изготовителя

товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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.

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

**PHOTOPOLYGON**  
PHOTO MANUFACTORY

Обозначение «  » по заявке №2018714215, заявленное на регистрацию в качестве товарного знака 10.04.2018 в отношении услуг 35, 41 классов МКТУ, является словесным, включает в свой состав словесные элементы

«PHOTOPOLYGON» и «PHOTO MANUFACTORY», выполненные буквами латинского алфавита: «PHOTOPOLYGON» - в оригинальном шрифтовом исполнении, а «PHOTO MANUFACTORY» - в стандартном.

Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «PHOTO MANUFACTORY» (в переводе с английского языка – «фабрика, цех, мастерская фотографии», см. <https://dic.academic.ru>) представляет собой видовое наименование предприятия, указывает на вид и назначение услуг, связанных или оказываемых в сфере фотографии. В этой связи следует отметить, что заявителем не оспаривается приведенный в заключении по результатам экспертизы довод об описательности словесного элемента «PHOTO MANUFACTORY» для части услуг 35, 41 классов МКТУ.

Для иных заявленных услуг 35, 41 классов МКТУ регистрация товарного знака, включающего в свой состав указанный словесный элемент, способна ввести потребителя в заблуждение относительно их вида и назначения, что также в возражении не оспаривается.

Что касается словесного элемента «PHOTOPOLYGON», то необходимо отметить следующее.

Сам по себе словесный элемент «PHOTOPOLYGON» представляет собой сложносоставное слово, состоящее из двух лексических единиц английского языка, где «PHOTO» - это фотография, снимок; «POLYGON» - полигон, многоугольник (см. <https://dic.academic.ru>), и является фантазийным для заявленных услуг.

Вместе с тем, согласно приведенным в решении Роспатента от 28.09.2019 сведениям из сети Интернет (см. <http://www.rusrep.ru/2008/45/photopolygon> (публикация от 26.11.2008); <https://s01101.livejournal.com/10887.html> (публикация от 15.10.2015); <https://igorpodgorny.livejournal.com/207109.html> (публикация от 25.11.2010); [https://expert.ru/russian\\_reporter/2008/40/photopolygon](https://expert.ru/russian_reporter/2008/40/photopolygon) (публикация от 24.10.2008)), которые актуальны и на дату рассмотрения настоящего возражения, обозначение «PHOTOPOLYGON» воспроизводит обозначение, используемое для индивидуализации деятельности, связанной с фотосъемками и ассоциируется с фотографом А. Черновым.

Так, согласно информации, опубликованной на сайте <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/696244>, «PHOTOPOLYGON» - это сетевое сообщество репортажной фотографии. В сфере интересов его аудитории: новостная фотография, документальная фотография, фотожурналистика, фоторепортаж, фото-эссе, фото-истории, структурно включает в себя: 1. сообщество в Живом журнале, которое доступно по адресу <http://www.photo-polygon.com>; 2. независимый сайт сообщества <http://www.photopolygon.com>.

В рамках Живого журнала общество представляет работы мастеров фотожурналистики, и яркие новостные фотографии с лент мировых новостных агентств, сообщения о выставках и других мероприятиях, связанных с фотожурналистикой, проводит обсуждение актуальных тем, связанных с профессией фотожурналиста.

В рамках сайта «PHOTOPOLYGON» свои работы в жанре фоторепортажа могут представить все желающие, от любителей до мастеров профессии. Зрительское голосование, организованное по экспертно-ориентированной схеме, еженедельно определяет лидеров рейтинга, которые получают возможность публикации на страницах журнала «Русский репортер» в отдельной рубрике «Фотополигон».


На дату проведения заседания коллегии по рассмотрению поступившего возражения в сети Интернет также была представлена информация (<https://les.media/magazines/photopolygon>; <https://1nsk.ru/news/life/24511.html> (публикация от 12.10.2009); <https://kantrobas.livejournal.com/59788.html> (публикация от 30.03.2011); <https://bleek-magazine.ru/interviews/artem-chernov/> (публикация от 01.11.2016)), позволяющая соотнести обозначение «PHOTOPOLYGON» не с заявителем, а с иным лицом – А. Черновым, который стал использовать это обозначение в сфере, связанной с фотографией, задолго до даты подачи заявки №2018714215.

Существование вышеизложенных сведений в общедоступном источнике информации приводит к возможности возникновения в сознании потребителя ассоциативной связи между заявленным обозначением и упомянутым лицом.



В свою очередь заявитель каких-либо сведений о своей деятельности не представил. На заседании коллегии было установлено, что заявитель использует для индивидуализации своей деятельности (фотостудия в Санкт-Петербурге, <https://polygonphoto.ru>) не заявленное обозначение со словесным элементом «PHOTOPOLYGON», а иное обозначение со словесным элементом «POLYGON» -



«», в силу чего у коллегии нет оснований для вывода о том, что заявленное обозначение может ассоциироваться с кем то иным, кроме А. Чернова, который стал использовать спорное обозначение «PHOTOPOLYGON», согласно вышеприведенным общедоступным источникам информации, с 2008 года.

При этом необходимо указать, что довод заявителя о том, что приведенные в оспариваемом решении Роспатента источники информации не следует считать достоверными согласно требованиям, опубликованным в Информационном письме Министерства образования и науки Российской Федерации от 09.09.2008 №10/37-510/23 «Об использовании сведений из сети Интернет при экспертизе заявок на объекты интеллектуальной собственности» (далее – Информационное письмо), коллегия считает необоснованными.

Так, например, электронный журнал «Русский Репортер» (сайт <https://expert.ru>), на котором была размещена статья «Фотополигон» за 24.10.2008, доступная по ссылке ([https://expert.ru/russian\\_reporter/2008/40/photopolygon](https://expert.ru/russian_reporter/2008/40/photopolygon)), или электронный журнал «1nsk.ru» (<https://1nsk.ru>) со статьей «Первая offline-выставка сетевого проекта «Фотополигон», доступной по ссылке <https://1nsk.ru/news/life/24511.html>, являются зарегистрированными средствами массовой информации (свидетельства о регистрации СМИ: Эл № ФС 77-31428 от «07» марта 2008 г. и Эл № ФС 77 - 67937 от 06.12.2016 г. соответственно), следовательно, информация с этих сайтов подпадает под требования упомянутого заявителем Информационного письма. В частности, в указанном Информационном письме отмечается, что целесообразным является использование информации, в частности, из таких ресурсов, как электронные версии газет и журналов, а также

самостоятельных, зарегистрированных в качестве СМИ периодических интернет-изданий.

Таким образом, с учетом всех вышеизложенных обстоятельств в совокупности, коллегия не находит оснований для удовлетворения возражения и регистрации заявленного обозначения по заявке №2018714215 в качестве товарного знака в силу несоответствия требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.01.2020, оставить в силе решение Роспатента от 28.09.2019.**