


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 (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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 16.09.2023 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ГЕРМЕС СЕРВИС», г. Екатеринбург (далее – заявитель; сокращенное фирменное наименование заявителя - ООО «ГЕРМЕС СЕРВИС»), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022758176, при этом установила следующее.

Обозначение «  » по заявке №2022758176 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 22.08.2022 на имя заявителя в отношении товаров 06, 19, 35, 37 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), приведенных в перечне заявки.

Роспатентом 23.05.2023 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров по причине его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что входящие в состав заявленного обозначения словесный элемент «Теплица» в силу своего семантического значения («теплица» - сооружение защищенного грунта для выращивания рассады, овощных, плодовых и

декоративных культур, а также размножения и сохранения тропических и субтропических растений, проведения биологических исследований, см. Большой Энциклопедический словарь, 2000, <https://dic.academic.ru>) и цифры «66», представляющей собой автомобильный код, присваиваемый субъектам Российской Федерации (66 регион – Свердловская обл., административный центр – город Екатеринбург, см. <http://www.gibdd.ru/struct/reg/regions.php>; <http://www.nomerrus.ru/66.html>; <http://avto-russia.ru/info/code.html> и др.), указывающие на вид, свойства и назначение товаров и услуг, а также на местонахождение производителя товаров и услуг, не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми элементами.

Наличие приобретенной различительной способности заявленного обозначения заявителем не подтверждено.

В своем возражении заявитель указал, что заявленное обозначение представляет собой комбинацию элементов, которая приобрела различительную способность в результате длительного использования заявленного обозначения. Заявитель известен на рынке, ведет свою хозяйственную деятельность в рамках работы с клиентами по всей России.

В силу изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2022758176 в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 06, 19, 35, 37 классов МКТУ.

В качестве иллюстрации доводов возражения заявителем представлены следующие документы:

(1) Фотография фирменной газели, маркированной обозначением «Теплица66», которая выполняет грузовые перевозки товары заявителя;

(2) Фотографии вывески магазина «Теплица66»;

(3) Скриншоты о посещаемости веб-сайта в период с 1 января 2014 года по 29 марта 2023 года;

(4) Данные о принадлежности домена TEPLICA66.RU Грачеву А.С., Генеральному директору ООО «ГЕРМЕС СЕРВИС»;

- (5) Скриншоты из CRM-системы, сервиса для автоматизации бизнес-процессов;
- (6) Скриншоты из социальных сетей Одноклассники и ВКонтакте;
- (7) Скриншоты с информацией о поиске «Теплица66» в поисковых строках Яндекса;
- (8) Скриншот о расходах на рекламу из Яндекс Директа;
- (9) Договор №01/18-1307 Оказания услуг по продвижению сайта URL – адрес <https://teplica66.ru/> в сети Интернет;
- (10) Договор на создание программного обеспечения;
- (11) Информация о продажах (ОНЛАЙН ЭКВАЙРИНГ из СБЕРАНКА);
- (12) Благодарственные письма;
- (13) Информация с YouTube канала «Теплица66»;
- (14) Информация о первом видеоролике на YouTube канала «Теплица66».

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

С учетом даты (22.08.2022) поступления заявки №2022758176 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, 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 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи 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 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 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.

Как следует из положений пункта 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 различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения 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.



Обозначение «  » по заявке №2022758176 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 22.08.2022 является комбинированным,

включает словесный элемент «Теплица», выполненный буквами русского алфавита стандартным шрифтом зеленого цвета. Справа расположено число «66» в полукруге из стилизованных листочков, выполненные в зеленом цвете. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается для следующего перечня товаров 06, 19, 35, 37 классов МКТУ:

06 класс МКТУ - *каркасы для теплиц металлические; теплицы металлические переносные; парники металлические;*

19 класс МКТУ - *каркасы для теплиц неметаллические; теплицы переносные неметаллические, парники неметаллические;*

35 класс МКТУ - *демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; прокат торговых стоек; прокат торговых стендов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги розничной продажи товаров с использованием теле-магазинов или Интернет-сайтов; продажа заявленных товаров 06 и 19 класса;*

37 класс МКТУ - *монтаж оранжерей и теплиц; установка стеклопакетов в теплицах, окнах, дверях и оранжереях; монтаж, техническое обеспечение и реставрация оранжерей и теплиц.*

Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «Теплица¹» представляет собой название сооружения защищенного грунта для выращивания рассады, овощных, плодовых и декоративных культур, а также размножения и сохранения тропических и субтропических растений, проведения биологических исследований и т. п.; помещение с покрытием из стекла или прозрачной пленки и пластика.

¹ Большой Энциклопедический словарь. 2000, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/290794>.

Число «66» воспроизводит автомобильный код², присваиваемый субъектам Российской Федерации, а именно Свердловской области, который является регионом места нахождения заявителя.

Указывающий на вид заявленных товаров 06, 19 класса МКТУ и назначение связанных с этими товарами услуг 35, 37 классов МКТУ словесный элемент «Теплица» носит описательный характер, а, следовательно, является неохраняемым.

В свою очередь число «66» вызывает представление о месте нахождения заявителя как производителя товаров и услуг, что также позволяет отнести этот элемент к неохраняемым.

Следует констатировать, что неохраняемые элементы «Теплица» и «66» являются зрительно активными и доминируют по отношению к изобразительному элементу, выполненному в виде полукруга из зеленых листочков. Доминирование неохраняемых элементов в составе заявленного обозначения препятствует его регистрации в качестве товарного знака в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявитель не оспаривает неохраноспособность указанных элементов, однако полагает, что их комбинация приобрела различительную способность в результате использования, в подтверждении чего представляет документы (1) – (14).

В этой связи необходимо упомянуть, что согласно правоприменительной практике, сформулированной в Информационной справке³, оценка спорного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится, во-первых, в отношении конкретного обозначения в том виде, в котором это обозначение заявлено на государственную регистрацию, во-вторых, исходя из восприятия обозначения потребителями на конкретную дату – дату подачи заявки на государственную регистрацию этого товарного знака в Роспатент, в-третьих, в

² <http://www.gibdd.ru/struct/reg/regions.php>; <http://www.nomerrus.ru/66.html>; <http://avto-russia.ru/info/code.html>.

³ Информационная справка, подготовленная по результатам анализа и обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве Суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при применении положений пунктов 1 и 3 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации, Утверждена постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.04.2017 № СП-23/10 по результатам обсуждения с участием членов Научно-консультативного совета при Суда по интеллектуальным правам.

отношении конкретных товаров, для которых предоставлена или испрашивается охрана товарного знака, а не товаров, однородных им, или любых товаров.

С учетом вышеизложенного анализ представленных заявителем документов показал следующее.

На фотографиях (1), (2) фигурирует спорное обозначение, однако эти источники информации в силу отсутствия указания на время их изготовления, не представляется возможным соотнести с периодом времени, предшествующему дате (22.08.2022) приоритета заявленного обозначения.

Как указывается в возражении, на фотографии (1) присутствует изображение автомобиля со спорным обозначением, который предназначен для грузовых перевозок товаров заявителя, а на фотографии (2) изображена вывеска магазина «Теплицабб».

Однако возражение не содержит документов, которые бы подтверждали, что упомянутые выше надписи как на автомобиле, так и на магазине были выполнены по заказу заявителя в исследуемый период времени. Кроме того, услуги по перевозкам товаров относятся к 39 классу МКТУ, отсутствующему в перечне заявки №2022758176.

Представленные документы (4), (5), (6), (8) свидетельствуют о праве Грачева А.С., являющегося генеральным директором ООО «ГЕРМЕС СЕРВИС», на администрирование доменного имени teplicaab.ru, а также отражают статистику посещений сайта под указанным доменом пользователями из различных регионов в Российской Федерации в период с 01.01.2014 по 29.02.2023. В этой связи следует упомянуть, что фигурирующее в доменном имени обозначение «teplica» не тождественно спорному словесному элементу «Теплица» в заявленном обозначении. Вместе с тем, доменное имя само по себе не является средством индивидуализации товаров (услуг). Информация о том, размещалось ли спорное обозначение в том виде как оно подано на регистрацию в качестве товарного знака на сайте teplicaab.ru в исследуемый период времени, в возражении не приводится. В этой связи не представляется возможным сделать вывод о том, что приведенная в материалах возражения статистика посещений сайта (4) отражает количество потребителей, которым в исследуемый период времени было знакомо заявленное обозначение как

средство индивидуализации ООО «ГЕРМЕС СЕРВИС». В этой связи представленные источники информации (4), (5), (6) не могут рассматриваться в качестве доказательства приобретением заявленным обозначением различительной способности.

Наличие результатов в поисковой системе Яндекс по запросу «теплицабб», представленных в материалах возражения (8), не свидетельствует об ассоциировании потребителем спорного обозначения в исследуемый период времени его исключительно с ООО «ГЕРМЕС СЕРВИС».

Аналогичные выводы можно сделать и в отношении документов возражения (7), представляющих собой скриншоты из социальных сетей Одноклассники и в ВКонтакте, которые хоть и включают изображение, которое соотносится с заявленным обозначением, но, тем не менее, не содержат сведений, когда оно стало использоваться заявителем на упомянутых Интернет-ресурсах.

Также следует указать, что материалы возражения (6), (9), (12), представляющие собой сводные таблицу бизнес-данных, в принципе, не представляется возможным соотнести ни с заявленным обозначением, ни с заявителем, а материалы (6), кроме того еще и не соотносятся с исследуемым периодом времени.

Приведенный в материалах возражения (12) договор №01/18-1307 от 13.07.2018 на продвижение сайта teplicaab.ru, заключенный между ИП Шамичем О.А. и ООО «ГЕРМЕС СЕРВИС», не подписан сторонами, не подкреплён сведениями о наличии его исполнении, не содержит также и данных о спорном обозначении и его отношения к данному договору. В этой связи не представляется возможным рассматривать указанный документ (12) в качестве относимого доказательства по настоящему делу.

Не может рассматриваться в качестве доказательства приобретения заявленным обозначением различительной способности представленный договор на создание программного обеспечения №09/22-1909 от 19.09.2022 (11), также заключенный между упомянутыми выше лицами. Во-первых, данный договор заключен позднее даты (22.08.2022) подачи заявки №2022758176 на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака, а, во-вторых, не представляется возможным соотнести его с заявленным обозначением. Исполнение данного договора и данные о результате выполненных работ в возражении не представлены.

В двух благодарственных письмах от Индивидуальных предпринимателей Гаёва М.А. и Маслакова М.П. (13), датированных 10.04.2023 выражается благодарность сотрудникам компании «Теплица 66» за поставку и установку теплиц. Однако данные письма не представляется возможным соотнести непосредственно с заявителем, заявленным обозначением и исследуемым периодом времени, и тем самым рассматривать документ (13) в качестве доказательства приобретения заявленным обозначением различительной способности.

Что касается информации с YouTube-канала «Теплица 66» (14), (15), то, несмотря на присутствие заявленного обозначения на заставке упомянутого Интернет-источника, не представляется возможным установить, когда именно спорное обозначение стало использоваться на канале и какое число подписчиков могло ознакомиться с ним в исследуемый период времени.

В связи с вышеизложенным нет оснований полагать, что заявленное обозначение, состоящее из комбинации неохраемых элементов, занимающих доминирующее положение в его составе, до даты подачи заявки №2022758176 приобрело различительную способность в результате использования для заявленных товаров и услуг 06, 19, 35, 37 классов МКТУ, и тем самым воспринималось в качестве средства индивидуализации заявителя.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 16.09.2023, оставить в силе решение Роспатента от 23.05.2023.