

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ~~во~~зражения ~~з~~аявления

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 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 23.01.2024 возражение, поданное ООО «ФОНТАН ПЛЮС», г. Протвино (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023763578, при этом установлено следующее.



Предоставление правовой охраны обозначению «» по заявке №2023763578, поданной 14.07.2023, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 01, 11 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Роспатентом принято решение от 26.12.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023763578. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении упомянутых товаров на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «ФОНТАН ПЛЮС» (ФОНТАН – «сооружение для подачи и выбрасывания воды под напором; архитектурное, художественное обрамление такого сооружения», ПЛЮС – «превосходный, отменный, отличного качества, положительная сторона чего-либо; словом плюс для краткости обозначают комбинацию, сочетание чего-либо с чем-либо», см. <https://slovarozhegova.ru/word.php?wordid=33998>, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/dmitriev/3635/плюс>) являются неохраноспособными на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку в целом не обладают различительной способностью, носят хвалебный характер, указывают на вид, назначение, свойства товаров.

В силу композиционного исполнения заявленного обозначения доминирующее положение в нем занимают неохраноспособные согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса элементы, а именно словесные элементы «ФОНТАН ПЛЮС», а также словесные элементы «Пространство и продажа питьевого оборудования», указанные заявителем в качестве неохраняемых в первоначальных материалах заявки, которые в целом не обладают различительной способностью и указывают вид, назначение, свойства товаров.

Таким образом, поскольку доминирующее положение занимают неохраноспособные элементы, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.


В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.01.2024 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 26.12.2023. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель не оспаривает неохраноспособность словесных элементов «Пространство и продажа питьевого оборудования» заявленного обозначения;
- заявитель оспаривает доводы экспертизы о несоответствии словесных элементов «ФОНТАН ПЛЮС» положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса;
- в рассматриваемом случае словесные элементы «ФОНТАН ПЛЮС»

представляют собой единое словосочетание, в связи с чем не являются указанием на общепринятое наименование товара «фонтан», а являются указанием на товарный бренд, линейку продукции;

- заявителем приводятся примеры регистраций аналогичных товарных знаков, в частности, товарные знаки «**КонсультантПлюс**», «**Яндекс Плюс**», «**АПТЕКА-ПЛЮС**» по свидетельствам №№422360, 801605, 857435;

- словесный элемент «ПЛЮС» заявленного обозначения не носит хвалебный характер в виде прилагательного, а является существительным, приписываемым к главному словесному элементу «ФОНТАН», и не имеет какого-либо смыслового значения;

- кроме того, заявленное обозначение содержит элемент «» в виде буквы «О», выполненной в оригинальной графической манере, контуры которой представляют собой струи воды, что создает качественно иной уровень восприятия обозначения, а также образует уникальную шрифтовую и графическую композицию;

- таким образом, заявленное обозначение образует композицию, обладающую различительной способностью, в связи с чем может быть зарегистрировано в качестве товарного знака.

- заявителю принадлежит сайт <https://fontan-plus.ru/>, зарегистрированный 06.01.2019, что подтверждается данными сервиса «Whois.ru» (приложение №1);

- сайт выполнен в фирменной стилистике, содержит заявленное обозначение и товары, на которых заявленное обозначение размещено;

- кроме того, при поиске в системах «Яндекс» и «Google» по словосочетанию «ФОНТАН ПЛЮС» в первую очередь отображается страница сайта заявителя, а также сайты, содержащие юридическую информацию о заявителе (приложения №№2, 3);

- самый ранний отзыв о заявителе и реализуемых товарах в поисковой системе «Яндекс» датирован 23.03.2020 (приложение №2);

- самый ранний отзыв о заявителе и реализуемых товарах в поисковой системе «Google» датирован 2021 годом (приложение №3);

- помимо основного сайта товары заявителя реализуются на сайте

<https://www.ekodar.ru/>, который принадлежит связанной с заявителем компанией ООО «ЭКОДАР-ОПТ»;

- указанный сайт ведет работу с 2001 года, что подтверждается данными сервиса «Whois.ru» (приложение №4), имеет 640 отзывов о компании;

- следовательно, заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате его использования и не имеет каких-либо конкурирующих товарных знаков, формирует в сознании потребителя самостоятельный цельный образ, способный идентифицировать товары производителя, в том числе, в сети Интернет.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 26.12.2023 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 01, 11 классов МКТУ с выведением из правовой охраны словесных элементов «Пространство и продажа питьевого оборудования».

К возражению приложены следующие материалы:

1. Сведения сервиса «Whois.ru» о сайте <https://fontan-plus.ru/>;
2. Скриншоты из поисковой системы «Яндекс»;
3. Скриншоты из поисковой системы «Google»;
4. Сведения сервиса «Whois.ru» о сайте <https://www.ekodar.ru/>;
5. Страница из поисковой системы «Яндекс», содержащая информацию о сайте <https://www.ekodar.ru/>;
6. Страница сайта <https://www.ekodar.ru/>, содержащая предложения о покупке товаров заявителя, имеющих заявленное обозначение.

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

С учетом даты (14.07.2023) поступления заявки №2023763578 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное




обозначение «», состоящее из геометрической фигуры в виде овала, а также из словесных элементов «ФОНТАН ПЛЮС», «Производство и продажа питьевого оборудования», выполненных заглавными буквами русского алфавита на двух строках. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 01, 11 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров 01, 11 классов МКТУ основано на выводе о несоответствии заявленного обозначения нормам пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявитель в возражении от 23.01.2024 не оспаривает неохраноспособность словесных элементов «Производство и продажа питьевого оборудования», однако приводит доводы о соответствии словесных элементов «ФОНТАН ПЛЮС» заявленного обозначения положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.



Анализ заявленного обозначения «» на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В состав заявленного обозначения входит словосочетание «ФОНТАН ПЛЮС», в котором словесный элемент «ФОНТАН» занимает начальную позицию, стоит в именительном падеже, а словесный элемент «ПЛЮС» является дополнением к словесному элементу «ФОНТАН», находится в зависимой

позиции, при этом указанные словесные элементы имеют свои словарно-справочные значения («ФОНТАН» - «устройство для подачи воды и её налива» ([https://gramota.ru/poisk?query=фонтан&mode=slovari&dicts\[\]=42](https://gramota.ru/poisk?query=фонтан&mode=slovari&dicts[]=42), <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/258562>); «ПЛЮС» - «достоинство, положительная сторона» (<https://kartaslov.ru/значение-слова/плюс>)) и в своей совокупности могут быть истолкованы как «устройство для подачи воды и её налива, отличаемое положительными качествами». Таким образом, в силу своего семантического значения словосочетание «ФОНТАН ПЛЮС» заявленного обозначения характеризует испрашиваемые товары 01 класса МКТУ «вещества для умягчения воды; материалы керамические в виде частиц для использования в качестве фильтрующих средств; материалы фильтрующие из необработанных пластмасс; материалы фильтрующие из неорганических веществ; материалы фильтрующие из растительных веществ; материалы фильтрующие из химических веществ; препараты фильтрующие для промышленного производства напитков; уголь для фильтров; химикаты для очистки воды» и товары 11 класса МКТУ «аппараты и машины для очистки воды; установки для очистки воды; установки для распределения воды; установки и аппараты для умягчения воды; устройства для фильтрации воды; фильтры для питьевой воды; фонтаны», указывая на их вид, назначение и хвалебные свойства (товары высокого качества, предназначенные для устройства для подачи воды и её налива).

Следовательно, словесные элементы «ФОНТАН ПЛЮС» заявленного обозначения нарушают положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

При этом коллегия отмечает, что неохраноспособные словесные элементы «ФОНТАН ПЛЮС», «Производство и продажа питьевого оборудования» занимают доминирующее положение в составе заявленного обозначения (геометрическая фигура в виде овала является лишь обрамлением указанных словесных элементов), поскольку они выполнены крупными шрифтами в его составе, занимают центральное положение и обращают внимание потребителей на себя. Что касается мнения заявителя о графически выполненной букве «О» словесного элемента «ФОНТАН» заявленного обозначения, коллегия отмечает, что подобное исполнение указанной буквы не приводит к её восприятию

потребителями в качестве иного звука, ввиду чего данный довод не влияет на выводы коллегии в данной части.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в целом на основании положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Также коллегия указывает, что заявленное обозначение не представляет собой единую композицию, обладающую определенной графической проработкой, что позволило бы зарегистрировать его в качестве товарного знака. Неохраняемые элементы заявленного обозначения (словесные элементы «ФОНТАН ПЛЮС», «Производство и продажа питьевого оборудования») легко определяются потребителями в составе заявленного обозначения, выполнены на разных строках, не связаны между собой.

Что касается материалов, представленных заявителем в качестве подтверждения приобретения заявленным обозначением различительной способности, то они не позволяют прийти к выводу, что до даты приоритета заявки №2023763578 заявленное обозначение воспринималось как знак маркировки товаров 01, 11 классов МКТУ, производимых заявителем.

Представленная заявителем информация с сайтов <https://fontan-plus.ru/>, <https://www.ekodar.ru/> (приложения №№1, 4, 5, 6) содержит в себе лишь предложения о продаже товаров заявителя, однако, данные материалы не свидетельствуют о реальном вводе продукции заявителя в гражданский оборот (не представлены товарные накладные, счета-фактуры, универсально-передаточные документы).

Касаемо доводов заявителя о том, что «самый ранний отзыв о заявителе и реализуемых товарах в поисковой системе «Яндекс» датирован 23.03.2020 (приложение №2)» и о том, что «самый ранний отзыв о заявителе и реализуемых товарах в поисковой системе «Google» датирован 2021 годом (приложение №3)», коллегия отмечает, что указанные отзывы в приложения №№2, 3 не содержат в себе информации о производителе фонтанов, ввиду чего данные материалы не могут быть учтены в качестве подтверждения различительной способности заявленного обозначения.


Таким образом, представленных заявителем материалов, доказывающих,

по его мнению, различительную способность заявленного обозначения, недостаточно для подтверждения того, что оно приобрело различительную способность в отношении товаров заявителя на территории Российской Федерации.

Указанный вывод обосновывается тем, что заявителем не представлены необходимые сведения об объемах производимых товаров; длительности и регулярности использования; объеме затрат на рекламу; а также сведения об информированности потребителя о товарах заявителя, маркированных заявленным обозначением.

На основании вышеизложенных фактов, нельзя сделать вывод о том, что



обозначение «» широко известно среднему российскому потребителю и длительно используется заявителем на территории всей Российской Федерации.

При указанных обстоятельствах у коллегии отсутствуют основания считать неправомерным вывод Роспатента о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении того, что заявителем были приведены примеры регистраций со словесным элементом «ПЛЮС», коллегия отмечает, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно, в связи с чем данный довод не может быть принят коллегией во внимание.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.01.2024, оставить в силе решение Роспатента от 26.12.2023.