

Додаток  
до наказу Міністерства розвитку  
економіки, торгівлі та сільського  
господарства України  
04.03.2020 № 406

**МІНІСТЕРСТВО РОЗВИТКУ ЕКОНОМІКИ, ТОРГІВЛІ  
ТА СІЛЬСЬКОГО ГОСПОДАРСТВА УКРАЇНИ  
(Мінекономіки)**

**АПЕЛЯЦІЙНА ПАЛАТА**

вул. М. Грушевського 12/2, м. Київ, 01008, тел. (044)200-47-53, факс (044)253-63-71  
E-mail: meconomy@me.gov.ua, <http://www.me.gov.ua>, код ЄДРПОУ 37508596

**Р І Ш Е Н Н Я**

18 лютого 2020 року

Колегія Апеляційної палати Міністерства економічного розвитку і торгівлі України, затверджена розпорядженням голови Апеляційної палати Перевезенцева О.Ю. від 24.05.2019 № Р/47-19 у складі головуючого Шатової І.О. та членів колегії Теньової О.О., Салфетник Т.П. розглянула заперечення Піддубного Костянтина Сергійовича проти рішення Міністерства економічного розвитку і торгівлі України (далі – Мінекономрозвитку) від 27.02.2019 про відмову в реєстрації знака «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» за заявкою № т 2017 01418.

Представник апелянта – Богунова Н.О.

Представник Державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» (далі – заклад експертизи) – відсутній (надано письмові пояснення).

При розгляді заперечення до уваги були взяті такі документи:  
заперечення вх. № ВКО/263-19 від 21.05.2019 з додатками;  
копії матеріалів заявки № т 2017 01418;  
додаткові матеріали до заперечення вх. № ВКО/322-19 від 27.06.2019,  
№ ВКО/490-19 від 23.09.2019;  
письмові пояснення закладу експертизи вх. № ВКО/479-19 від 17.09.2019.

Аргументація сторін

На підставі висновку закладу експертизи 27.02.2019 Мінекономрозвитку прийнято рішення про відмову в реєстрації знака «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» за заявкою № т 2017 01418, оскільки заявлене словесне позначення:

1) для частини товарів 01 класу Міжнародної класифікації товарів і послуг для реєстрації знаків (далі - МКТП), які можна віднести до узагальнюючого

поняття «добрива» та послуг 35 класу, що пов'язані із введенням зазначених товарів у цивільний оборот:

- є описовим щодо зазначених товарів, вказує на вид товарів:

«ПІДЖИВА - піджива -и, , Те, що використовується для підживлення» – добрива.

- та призначення – листова:

«ЛИСТОВА - листовий -а, -е. Прикм. до лист»

«ПІДЖИВА ЛИСТОВА – підживлення по листу (листова добриво)».

2) є оманливим для інших товарів 01 класу, всіх товарів 05 класу та послуг 35 класу, що пов'язані із введенням зазначених товарів у цивільний оборот.

Закон України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», Розд. II, ст. 6, п. 2.

Апелянт – Піддубний К.С. заперечує проти рішення Мінекономрозвитку про відмову в реєстрації знака «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» за заявкою № m 2017 01418.

Апелянт зазначає, що він проаналізував інформаційно-довідкові джерела, нормативно-правові акти, зокрема, які регулюють відносини у сфері обігу та використання засобів для рослин, та прийшов до висновку, що заявлене словесне позначення не є описовим для частини товарів 01 класу МКТП, які можна віднести до узагальнюючого поняття «добрива», оскільки може викликати у свідомості споживача уявлення про вид товарів лише через асоціації, тобто заявлене словесне позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» характеризує вид товару (добриво) лише опосередковано. Крім того, апелянт скоротив перелік заявлених товарів 01 класу МКТП.

Апелянт також зазначає, що заявлені товари 05 класу МКТП прямо чи опосередковано відповідають семантичному значенню заявленого словесного позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА». Апелянт скоротив перелік заявлених товарів 05 класу МКТП та зазначив, що оскільки заявлене позначення може викликати у потенційного споживача лише асоціативне уявлення про призначення заявлених товарів і таке уявлення не є помилковим, відповідно заявлене позначення не є оманливим для скороченого переліку товарів 05 класу МКТП.

Апелянт зазначив, що він є фізичною особою-підприємцем з 2010 року та власником ТОВ «Квітофор» з 2014 року. Заявлене позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» використовується апелянтом разом із знаками «Чистый лист» за свідоцтвами №№ 99454, 256022 на території України та поза її межами протягом дев'яти років.

Апелянт надав документи щодо фактичного використання позначення у господарському обороті і вважає, що вони підтверджують набуття заявленим позначенням розрізняльної здатності.

Ураховуючи зазначене, апелянт просить скасувати рішення Мінекономрозвитку від 27.02.2019 та зареєструвати позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» за заявкою № m 2017 01418 відносно скороченого переліку товарів та послуг 01, 05 та 35 класів МКТП.

Колегія Апеляційної палати вивчила і проаналізувала аргументацію сторін, що міститься в матеріалах справи і яку було наведено під час розгляду заперечення в апеляційному засіданні.

Колегія Апеляційної палати перевірила відповідність заявленого позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» умовам надання правової охорони щодо наявності підстав для відмови, встановлених пунктом 2 статті 6 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (далі – Закон), з урахуванням пункту 4.3 Правил складання, подання та розгляду заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг, у редакції, затвердженій наказом Державного патентного відомства України від 20.08.1997 № 72, зі змінами (далі – Правила).

Згідно з пунктом 2 статті 6 Закону не можуть одержати правову охорону позначення, які:

складаються лише з позначень чи даних, що є описовими при використанні щодо зазначених у заявці товарів і послуг або у зв'язку з ними, зокрема вказують на вид, якість, склад, кількість, властивості, призначення, цінність товарів і послуг, місце і час виготовлення чи збуту товарів або надання послуг;

є оманливими або такими, що можуть ввести в оману щодо товару, послуги або особи, яка виробляє товар або надає послугу.

Згідно з пунктом 4.3.1.7. Правил до позначень, які вказують на вид, якість, кількість, властивості, склад, призначення, цінність товарів і/або послуг, а також на місце їх виготовлення чи збуту, належать прості найменування товарів; зазначення категорії якості товарів; зазначення властивостей товарів, в тому числі таких, що носять хвалебний характер; зазначення матеріалу або складу сировини; зазначення ваги, об'єму, ціни товарів, дати виробництва товарів; історичні дані щодо заснування виробництва, зображення нагород, що присуджені товарам; видові найменування підприємств, адреси виробників товарів або посередників.

Колегія Апеляційної палати зазначає, що позначення вважається описовим, якщо воно виключно описує інгредієнти, якість, характерні риси, призначення чи результат використання певних товарів. Перше зорове сприйняття позначення повинно однозначно створювати враження про те, що позначення вказує на товар або на всі чи окремі його споживчі властивості чи характеристики.

Відомості щодо виду, якості, складу, кількості, властивостей, призначення, цінності, місця та часу виготовлення чи збуту товару повинні бути вільними для використання будь-яким продавцем або виробником, тому що несуть у собі інформацію для споживача щодо товару, який він хоче придбати або послуги, якою він хоче скористатися.

Згідно з пунктом 4.3.1.9 Правил до позначень, що є оманливими або такими, що можуть ввести в оману щодо товару, послуги або особи, яка виробляє товар або надає послугу, відносяться позначення, які породжують у свідомості споживача асоціації, пов'язані з певною якістю, географічним походженням товарів або послуг або з певним виробником, які насправді не відповідають дійсності.

Оманливі позначення – позначення або його елементи, які містять відомості, що однозначно сприймаються споживачем як неправдиві, неправильні, або як такі,

що не відповідають реальним фактам щодо властивостей або інших якісних характеристик товарів або характеру послуг, походження товарів або послуг, а також відомості, що спотворюють істину, або свідомо видаються як істинні. Якщо такі відомості у позначенні є очевидним фактом і не потребують доказів або пояснень, позначення в цілому вважається оманливим.

Позначення може бути визнане оманливим або таким, що здатне вводити в оману, коли є очевидним, що воно в процесі використання як знака не виключає небезпеку введення в оману споживача.

Заявлене словесне позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» виконане звичайним шрифтом літерами кирилиці.

Позначення подано на реєстрацію відносно товарів та послуг 01, 05, 35 класів МКТП.

У запереченні та додаткових матеріалах до заперечення апелянт скоротив перелік заявлених товарів 01, 05 класів та послуг 35 класу МКТП до таких:

товари 01 класу МКТП: *азотні добрива; азотні добрива, що містять кальцій; солі аміачні; бактерійні препарати, крім призначених для медичного та ветеринарного використання; бактеріологічні препарати, крім призначених для медичного та ветеринарного використання; водорості морські (добрива); гуано; гумус; добавки хімічні до інсектицидів; добавки хімічні до фунгіцидів; добрива; добрива з рибного борошна; удобрювальні препарати; компост; культури мікроорганізмів, крім призначених для медичного і ветеринарного використання; нітрат амонію; органічний дігестат (добриво); гумус для поверхневого підживлювання; препарати для поліпшення стану ґрунту; препарати з мікроелементами для рослин; препарати з мікроорганізмів, крім призначених на медичні або ветеринарні потреби; консерванти для квітів; препарати для регулювання росту рослин; селітра; солі (добрива); солі амонію; субстрати для вирощування без ґрунту (сільське господарство); суперфосфати (добрива); торф (добриво); фосфати (добрива); хімікати для захисту винограду від хвороб; хімікати для використання у лісівництві, крім фунгіцидів, гербіцидів, інсектицидів та паразитоцидів; хімікати для плодівництва (садівництва та городництва), крім фунгіцидів, гербіцидів, інсектицидів і паразитоцидів; хімікати для сільського господарства, крім фунгіцидів, гербіцидів, інсектицидів та паразитоцидів; хімічні препарати для захисту від мілдью; хімічні препарати для захисту злаків від сажки; шлаки (добрива), усі вище перелічені товари застосовуються виключно для живлення рослин шляхом позакореневого підкормлення, а саме для підкормлення через листя;*

товари 05 класу МКТП: *акарициди; інсектициди; паразитоциди; пестициди; поживні добавки; препарати для знищення личинок; тютюнові екстракти (інсектициди); фунгіциди; хімічні препарати для лікування злаків, уражених сажкою; хімічні препарати для лікування філоксери; хімікати для лікування винограду, ураженого хворобою; хімічні препарати для лікування мілдью, усі вище перелічені товари застосовуються виключно для живлення рослин шляхом позакореневого підкормлення, а саме для підкормлення через листя;*

послуги 35 класу МКТП: *адміністративне оброблення замовлень на купівлю; адміністрування програм лояльності для клієнтів; адміністрування програм лояльності для постійних клієнтів авіакомпаній; аналізування собівартості; аудит підприємницької діяльності; аукціонний продаж; аутсорсингове адміністративне*

керування для компаній; бухгалтерський облік; ведення бухгалтерських книг; веб-індексування на комерційні або рекламні потреби; вивчення ринку; визначання громадської думки; виписування рахунків; влаштування передплати газет для інших; влаштування передплати телекомунікаційних послуг для інших; готування платіжних документів; готування податкових декларацій; демонстрування товарів; довідкові послуги у сфері підприємницької діяльності; допомога в керуванні підприємницькою діяльністю; допомога у комерційному або промисловому керуванні; дорадчі послуги для керування підприємницькою діяльністю; досліджування щодо підприємницької діяльності; економічне прогнозування; забезпечування інформацією в сфері підприємницької діяльності за допомогою веб-сайтів; збирання інформації у комп'ютерні бази даних; збирання статистичних даних; інформування щодо підприємницької діяльності; керування діяльністю артистів-виконавців; керування діяльністю вільнонайманих працівників; керування діяльністю готелів; керування діяльністю спортсменів; керування діяльністю щодо програм з відшкодування витрат для інших; комерційне інформування та поради для споживачів (центри підтримки споживачів); комерційне керування ліцензуванням товарів і послуг для інших; комп'ютеризоване ведення справ; консультування з керування персоналом; консультування з керування підприємницькою діяльністю; консультування з організування підприємницької діяльності; маркетинг; маркетингові досліджування; машинописні роботи; надавання інформації щодо комерційних та ділових контактів; надавання онлайн-ових торговельних майданчиків для покупців та продавців товарів і послуг; написання біографічних довідок для інших; написання резюме для інших; написання рекламних текстів; написання сценаріїв на рекламні потреби; обробляння текстів; оновлювання рекламних матеріалів; оновлювання та ведення даних у комп'ютерних базах даних; оптимізація відвідуваності веб-сайтів; організування виставок на комерційні або рекламні потреби; організування показів мод на рекламні потреби; організування ярмарків на комерційні або рекламні потреби; орендування рекламного місця; оформляння вітрин; оцінювання підприємницької діяльності; підбирання персоналу; поради щодо організування і керування підприємницькою діяльністю; послуги агентств комерційного інформування; послуги агентств працевлаштування; послуги експертів з ефективності підприємницької діяльності; послуги з аутсорсингу (допомога у сфері підприємницької діяльності); послуги з керування підприємницькими проектами для об'єктів будівництва; послуги з комерційного посередництва; послуги з макетування на рекламні потреби; послуги з нагадування про ділові зустрічі (офісні роботи); послуги з огляду преси; послуги з порівнювання цін; послуги з постачання для інших (закуповування товарів та замовляння послуг для інших підприємств); послуги з релокації для підприємств; послуги з фотокопіювання; послуги зі складання графіків ділових зустрічей (офісні роботи); послуги із заповнювання податкової декларації; послуги імпортно-експортних агентств; послуги манекенників для рекламування або сприяння продажам; послуги рекламних агентств; послуги секретарів; послуги щодо зв'язків з громадськістю; послуги щодо роздрібно-го або оптового продажу фармацевтичних, ветеринарних і гігієнічних препаратів та медичних товарів; пошук даних у комп'ютерних файлах для інших; пошук спонсорів; пошукова оптимізація для сприяння продажам; представлення товарів на засобах інформування з метою роздрібно-го продажу; приймання телефонних дзвінків для недоступних абонентів; прокат білбордів (реklamних щитів); прокат офісних машин і обладнання; прокат рекламних матеріалів; прокат рекламного часу на засобах інформування; прокат торговельних

автоматів; прокат торговельних стендів; прокат фотокопіювальних машин; пряме поштове рекламування; психологічне тестування для відбирання персоналу; публікування рекламних текстів; радіорекамування; рекламування; рекламування з оплатою переходів на веб-сторінку за рекламним оголошенням; рекламування зовнішнє; розклеювання рекламних плакатів; рекламування поштою; рекламування через комп'ютерну мережу в режимі он-лайн; репродукування документів; розповсюдження зразків; розповсюдження рекламних матеріалів; розроблення рекламних матеріалів; розслідування у сфері підприємницької діяльності; систематизування інформації у комп'ютерні бази даних; складання звітів про стан рахунків; сприяння продажам для інших; створювання рекламних фільмів; стенографування; текстове записування інформації (офісні роботи); телевізійне рекламування; телемаркетингові послуги; узгоджування та укладання комерційних угод для третіх сторін; фахове консультування щодо підприємницької діяльності, послуги 35 класу виключно для вказаних товарів 01 та 05 класів МКТП.

Колегія Апеляційної палати з метою визначення смислового значення заявленого позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» звернула до наявних у відкритому доступі інформаційно-довідкових джерел та встановила наступне.

Відповідно до Великого тлумачного словника сучасної української мови: «піджива – те, що використовується для підживлення;

підживлення – дія за значенням підживити; додатковий корм (для тварин), підкормка (для рослин). Останнім часом широко впроваджується у виробництво позакореневе підживлення рослин, яке полягає в тому, що розчин мінеральних добрив наноситься на листя (Колгоспник України, 6, 1959, 34);

підживити, підживлювати – підгодовувати, вносити добрива в ґрунт;

добриво – речовина органічного (біологічного) і неорганічного (мінерального) походження або бактерії, які вносяться в ґрунт, щоб поліпшити живлення рослин і цим самим підвищити їх врожайність;

листова – прикм. до лист» (Великий тлумачний словник сучасної української мови. Уклад. і голов. ред. В.Т.Бусел – К.; Ірпінь: ВТФ «Перун», 2007).

Таким чином, словосполучення «піджива листова» означає підкормку (розчин добрив), що наноситься на листя.

Колегія Апеляційної палати також проаналізувала інформацію, яка міститься в мережі Інтернет, щодо підживлення рослин.

«Прийоми внесення добрив – Агрохімія – Навчальні матеріали он-лайн. Основне завдання технології внесення добрив – забезпечити для рослин оптимальні умови живлення впродовж усієї вегетації. Підживлення проводять для задоволення потреб рослин (найчастіше в азоті, іноді в калії) у період інтенсивного росту, коли вони поглинають багато елементів живлення. Позакореневі (листякові) підживлення є обов'язковою умовою отримання врожаїв, близьких до біологічного потенціалу рослин, і зазвичай включені в усі сучасні технологічні схеми. Механізм поглинання речовин при нанесенні їхніх розчинів на листки істотно не відрізняється від поглинання їх кореневою системою і відбувається в два етапи...» (pidruchniki.com > priyomi\_vnesennya\_dobriv).

«Поради агронома, корисні поради професіонала. Живлення рослин – це процес переходу речовин з навколишнього середовища (повітря, ґрунту) до

складу рослин. Розрізняють: *повітряне живлення* – харчування в процесі фотосинтезу; *кореневе живлення* – надходження в рослини води і поживних елементів з ґрунту через коріння (мінеральне живлення); *позакореневе живлення* – нанесення елементів живлення у вигляді слабких водних розчинів на листову пластинку рослин» (poleagro.com).

«В практиці рослинництва застосовують два основних види живлень: кореневе, або ґрунтове, та позакореневе, або листкове. *Кореневе, або ґрунтове* – метод внесення добрив, під час застосування якого поживні речовини вносяться у ґрунт та засвоюються рослиною за допомогою кореневої системи. *Позакореневе, або листкове* підживлення – метод внесення добрив шляхом розпилення під час вегетації культури. Поглинання елементів здійснюється всіма надземними органами, включаючи листя, стебла, плоди та ін. Компанія «Спектр-Агро» (spectrum.ua/spectrum/).

«Кореневе і позакореневе добриво. Види добрив для кімнатних рослин. *Кореневе підживлення* – це класичний спосіб внесення добрив для кімнатних квітів. Рідкий концентрат або сухий порошок розчиняють у чистій воді в пропорціях відповідно до вказівок на етикетці і поливають отриманим розчином ґрунт. *Листове підживлення* – це застосування розчину добрива для надземної частини рослини (уникаючи бутонів і квітів). Живильні речовини в іонній формі потрапляють до рослини через листя... Тому позакореневе добриво при розпиленні швидко засвоюється листям, і рівномірно розподіляється по всій рослині, включаючи кореневу систему *Листова підживка* – швидка допомога для кімнатних рослин – помітний результат, профілактика і лікування хлорозів листа, реанімація при слабкій кореневій системі» (<https://gileya.kherson.ua>).

«Agravery.com – аграрне інформаційне агентство. Школа агрономів: *Позакореневе підживлення* є важливим інструментом для ... рослин поживними речовинами через листок» (agravery.com).

«Журнал «Агроном». *Позакореневе підживлення* рослин. Хибні теорії та практичні помилки» ([www.agronom.com.ua](http://www.agronom.com.ua)).

«ООО «Информационное агентство Инфоиндустрия». *Позакореневе підживлення*: можливості та помилки. *Позакореневе підживлення* є важливим інструментом для ефективного ... забезпечення рослин поживними речовинами через листок...» ([infoindustria.com.ua](http://infoindustria.com.ua)).

«ЗЕЛЕНА САДИБА. Позакореневе підживлення рослин. Позакореневе підживлення рослин дає швидкий ефект, результати можна побачити за 2-3 дні» ([zelenasadyba.com.ua](http://zelenasadyba.com.ua)).

«Компанія «Макош». Позакореневе живлення рослин: особливості живлення. ... В такому випадку позакореневе підживлення має особливі переваги над ґрунтовими... Позакореневе підживлення використовують як оперативний спосіб ліквідації симптомів дефіциту поживних речовин, оскільки поглинання поживних речовин листом відбувається набагато швидше ніж при поглинанні корінням» ([makosh-group.com.ua](http://makosh-group.com.ua)).

«Мистецтво живлення рослин. Позакореневі підживлення ... Цього разу поговоримо про позакореневі підживлення азотом і магнієм, які є основними компонентами хлорофілу ...» ([superagronom.com](http://superagronom.com)).

«Позакореневе поглинання – ТОВ «АРТА-ХІМГРУП». *Листкове підживлення* – ідеальний спосіб стимуляції фізіологічних процесів в рослині, відповідальних за підвищення якості урожаю, підсилення стійкості рослини до шкідників і захворювань» (artahg.com.ua ›statti›pozakoreneve-pohlynannya).

Ураховуючи наведене, колегія Апеляційної палати зазначає наступне.

Виходячи зі смислового значення слів, що входять до заявленого позначення, словосполучення «піджива листова» означає позакореневе, листкове підживлення рослин, тобто застосування розчину добрива для надземної частини рослини.

З доступних джерел інформації відомо, що для позакореневого живлення рослин, а саме внесення добрива на листки рослин, застосовуються такі поняття, як «листкове підживлення», «листова підживка», «листова підживлення». Листова піджива ефективно усуває дефіцит поживних речовин у рослинах і стимулює зростання і розвиток культур на певних фізіологічних етапах. Вона передбачає розпорошення розчину з добривами безпосередньо на листя рослини. Листова піджива забезпечує рослини поживними елементами, необхідними для нормального розвитку, в тих випадках, коли порушені процеси їх засвоєння кореневою системою. Оскільки поживні елементи поглинаються через листя набагато швидше, ніж через кореневу зону, розпорошення добрив на листя рослин є найкращим методом у тих випадках, коли слід швидко компенсувати недолік харчування.

У матеріалах, наданих апелянтом, також вказано, що «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» – це стимулююче добриво, що містить вітаміни та бурштинову кислоту.

Отже, словосполучення «піджива листова» має чітку семантику, тобто конкретне смислове поняття, для розуміння якого не потрібно жодних додаткових асоціацій та логічних побудов. Таким чином, звичайному споживачу зрозумілий смисл заявленого позначення і воно буде сприйматися споживачем як таке, що характеризує товар та послуги, які будуть пов'язані з введенням цього товару у цивільний оборот.

Колегія Апеляційної палати проаналізувала скорочений перелік товарів 01 класу МКТП та встановила, що для частини товарів 01 класу МКТП, які можна віднести до узагальнюючого поняття «добрива», заявлене позначення виключно описує товар та його призначення. У зв'язку з цим, заявлене позначення для послуг 35 класу МКТП, пов'язаних з введенням в цивільний оборот товарів 01 класу МКТП, що входять до узагальнюючого поняття «добрива», є описовим, оскільки буде вказувати на призначення послуг, що надаються у зв'язку з виготовленням та просуванням вищезгаданих товарів.

Для інших товарів 01 класу МКТП та послуг 35 класу МКТП, заявлене позначення є оманливим, оскільки не відповідає дійсним характеристикам заявлених товарів та послуг.

Колегія Апеляційної палати також проаналізувала скорочений перелік товарів 05 класу МКТП та встановила, що вони відносяться до узагальнюючого поняття «препарати для знищування шкідників; фунгіциди, гербіциди».



Відповідно до Великого тлумачного словника сучасної української мови:  
«фунгіцид – хімічна отруйна речовина, що застосовується для боротьби з грибковими, бактеріальними, вірусними хворобами рослин та грибами – руйнівниками дерев'яних споруд;

гербіциди – хімічні речовини для боротьби з бур'янами;

пестициди – отруйні речовини для боротьби з шкідливими організмами».

У той же час, відповідно до інформаційних джерел «піджива листова» – це підкормка, яка використовується для підживлення рослин шляхом нанесення розчину мінеральних добрив на листя.

Таким чином, для товарів 05 класу МКТП заявлене позначення є оманливим, оскільки буде породжувати у свідомості споживача асоціації, пов'язані з певними характеристиками товарів, які насправді не відповідають дійсності. У зв'язку з цим, заявлене позначення є оманливим для послуг 35 класу МКТП, які пов'язані з введенням у цивільний оборот вищезгаданих товарів.

Апелянт у запереченні, додаткових матеріалах та на засіданні колегії Апеляційної палати зазначив, що заявлене позначення набуло розрізняльної здатності завдяки його використанню.

Колегія Апеляційної палати розглянула факти використання апелянтом заявленого позначення, спираючись на положення пункту С (1) статті 6<sup>quinquies</sup> Паризької конвенції про охорону промислової власності, відповідно до якого, щоб визначити, чи може знак бути предметом охорони, необхідно враховувати всі фактичні обставини, особливо тривалість використання знака.

Апелянтом подано документи, які, на його думку, свідчать про тривалість використання позначення, в результаті якого воно набуло розрізняльної здатності:

- копії витягів з Єдиного державного реєстру юридичних осіб, фізичних осіб-підприємців та громадських формувань щодо ФОП Піддубний К.С., ТОВ «КВІТОФОР»;

- роздруківки сторінок мережі Інтернет щодо продукції ТОВ «КВІТОФОР», сторінок пошукової системи Google Trends;

- зразки етикеток, фото з місць продажу, каталог продукції ТОВ «КВІТОФОР» за 2018 рік;

- копії рахунків № 1 від 14.02.2019, № 2 від 10.04.2019, № 1 від 09.01.2018 до митних декларацій, копія контракту № 003 від 09.01.2018 щодо поставки продукції ФОП Піддубний К.С. в Молдову;

- копії договорів поставок № 93710 від 02.07.2015, № 228010 від 25.05.2015, № П 7031 від 01.11.2018, укладені ТОВ «КВІТОФОР» з ТОВ «ЕПЦЕНТР-К», ПрАТ «Нова лінія», ТОВ «Ашан Україна Гіпермаркет»;

- копії видаткових накладних за 2019 рік щодо поставки продукції ТОВ «КВІТОФОР» у гіпермаркети («Епіцентр-К», «Нова лінія», ТОВ «Олді», «Ашан Україна») та поставки продукції ФОП Піддубний К.С. фізичним особам-підприємцям (Доскуч Ю.В., Маяченко О.В., Коломейчук О.А., Євдокимов М.Є., Донцов С.О., Семченко В.О., Берестовська О.О., Незвієцький М.С., Єрмохіна А.Б.).

За результатом розгляду документів колегія Апеляційної палати зазначає, що позначення «ПІДЖИВА ЛИСТОВА», яке використовується апелянтом, відрізняється від заявленого. Позначення використовується у складі етикетки, у кольоровому виконанні, разом з іншими додатковими елементами та зареєстрованими знаками апелянта «ЧИСТЫЙ ЛИСТ» за свідоцтвом № 99454, та зображувальною частиною комбінованого знака «Kvitofor» за свідоцтвом № 182955. Надані апелянтом копії рахунків, митних декларацій, видаткових накладних, договорів та контрактів, які містять відомості про поставку продукції апелянта, не підтверджують тривалість використання заявленого позначення до дати подання заявки та безперервність такого використання.

За результатом розгляду наданих апелянтом матеріалів колегія Апеляційної палати констатує, що наведена в них інформація не містить відомостей щодо тривалості, обсягу та географічного району використання позначення, у тому вигляді, в якому його заявлено на реєстрацію, і не підтверджує набуття заявленим позначенням у процесі використання розрізняльної здатності відносно апелянта.

Дослідивши матеріали апеляційної справи в межах мотивів заперечення, колегія Апеляційної палати вирішила, що знак «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» не відповідає умовам надання правової охорони у зв'язку з наявністю підстав для відмови, встановлених пунктом 2 статті 6 Закону.

За результатами розгляду заперечення, керуючись Законом України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», Регламентом Апеляційної палати Міністерства економічного розвитку і торгівлі України, затвердженим наказом Мінекономрозвитку від 19.02.2019 № 263, зареєстрованим в Міністерстві юстиції України 20.03.2019 за № 284/33255, колегія Апеляційної палати

#### **в и р і ш и л а:**

1. Відмовити Піддубному Костянтину Сергійовичу у задоволенні заперечення.

2. Рішення Мінекономрозвитку від 27.02.2019 про відмову в реєстрації знака «ПІДЖИВА ЛИСТОВА» за заявкою № m 2017 01418 залишити чинним.

Рішення набирає чинності з дати його затвердження наказом Міністерства розвитку економіки, торгівлі та сільського господарства України. Затвержене рішення може бути оскаржено у судовому порядку протягом двох місяців від дати його одержання.

Головуючий колегії

І. О. Шатова

Члени колегії

О. О. Теньова

Т. П. Салфетник