



Сближаване на практиките

Често задавани въпроси относно общата практика
СР 3. Отличителност — комбинирани марки, съдържащи
описателни/неотличителни думи

A. ОБЩАТА ПРАКТИКА

1. Кои ведомства ще прилагат общата практика?

AT, BG, BOIP, CY, CZ, DE, DK, EE, ES, FR, GR, HR, HU, IE, LT, LV, MT, NO, OHIM, PT, RO, SE, SI, SK и UK.

2. Ще бъде ли общата практика различна от съществуващата практика?

При стартирането на проекта бе проведено първоначално сравнително проучване, което показва различия между участващите ведомства. Всяко от ведомствата имаше своя собствена практика, като разликите варираха от маловажни до значителни. Разработена бе нова обща практика, което означава, че повечето ведомства, които ще я прилагат, ще адаптират предходните си практики в по-малка или по-голяма степен (според това каква е била предходната им практика).

Успоредно с публикуването на общото съобщение „Отличителност — комбинирани марки, съдържащи описателни/неотличителни думи“, всяко от прилагащите ведомства може да публикува допълнителна информация относно влиянието, което общата практика ще има върху предходната национална практика.

3. Ще повлияе ли общата практика върху вече регистрираните марки?

В общото съобщение „Отличителност — комбинирани марки, съдържащи описателни/неотличителни думи“ е включен преглед, който показва кои процедури във всяко едно от прилагащите ведомства ще бъдат засегнати от общата практика.

Освен това всяко от прилагащите ведомства може да предостави допълнителна подробна информация относно това дали общата практика ще се прилага към марките, регистрирани преди датата на нейното въвеждане.

4. Има ли ведомства, които няма да прилагат общата практика?

Участието във и прилагането на общата практика е напълно доброволно. Ведомствата, които не участват в нея или не я прилагат, могат да се включат по всяко време в бъдеще с пълна подкрепа на Програмата за сближаване на практиките.

Две ведомства за интелектуална собственост (ИС) на Европейския Съюз (ЕС), а именно финландското и италианското, не участват в проекта. Това обаче не означава, че не могат да решат да се присъединят към общата практика в бъдеще.

В общото съобщение „Отличителност — комбинирани марки, съдържащи описателни/неотличителни думи“ ще бъде включен окончателният списък на прилагащите ведомства.

5. Ще бъде ли всеки случай оценяван и занапред съобразно индивидуалните си особености?

Отличителността трябва да се оценява конкретно за всеки отделен случай, като общата практика служи като ръководство за потребителите и експертите.

В този контекст общата практика относно „Отличителност — комбинирани марки, съдържащи описателни/неотличителни думи“ има за цел да обхване голямото мнозинство от случаите, но винаги спазва принципа, че всеки случай трябва да бъде анализиран сам по себе си, като се вземат под внимание доводите на заявителите/притежателите на марката.

6. Какво означава „комбинирана марка“ за целите на общата практика?

Общата практика се прилага за комбинирани марки, т.е. марки, които не се състоят изключително от словен елемент. За да попадне в приложното поле на общата практика, марката трябва да комбинира описателни/неотличителни словни елементи с анализирани в Принципите на общата практика специфични графични характеристики като: специфичен шрифт, цвят, самостоятелни фигуративни елементи и пр.

7. Описателните марки са по определение неотличителни. Защо тогава в общата практика се говори, както за неотличителни, така и за описателни словни елементи?

Описателните марки наистина са по определение неотличителни, но на марката може да липсва отличителност по причини, различни от описателността, така че разграничаването на двете основания помага да стане ясно, че общата практика обхваща и двата случая. Различието между двете основания се запазва поради разликата в съображенията относно общия интерес. Липсата на възможност за изпълнение на основната функция на марката е обща и за двете основания, докато необходимостта знакът да се запази свободен за използване от всички, е свързана само с отличителността.

8. Могат ли тези принципи да се приложат към комбинирани марки, съдържащи слаби словни елементи?

Минимална степен на отличителен характер е достатъчна, за да се премине експертизата за абсолютни основания. Ако словните елементи, съдържащи се в комбинираната марка, са слаби, това означава, че марката като цяло все пак притежава минималната степен на отличителност. Следователно тя излиза от приложното поле на общата практика, която се отнася изключително до неотличителни/описателни думи.

9. Извън приложното поле ли са езиковите въпроси?

Да. Причината за това е чисто практическа — да се даде възможност за извличане на заключения за всички участници в проекта, независимо от родния им език. Словните елементи в примерите от документа за общата практика се смятат за описателни/неотличителни, тъй като не е възможно да се създадат и включат примери, които са описателни/неотличителни на всички езици.

10. Извън приложното поле ли са дисклаймите?

Да. Дисклаймите (отказ от права върху елемент от марката) не са включени в приложното поле на проекта, тъй като не всички ведомства за ИС ги използват или ги предвиждат в правните си разпоредби.

11. Може ли все пак да се претендира придобита отличителност в резултат на използване?

Да. Общата практика не засяга възможността за доказване на придобита отличителност при процедурите пред ведомствата за ИС, тъй като тя се занимава само с присъща отличителност.

В. МЕТОДОЛОГИЯ

12. Как комбинирани марки, съдържащи описателни/неотличителни думи, които преминават експертизата за абсолютни основания, ще бъдат оценявани в контекста на относителните основания за отказ?

Влиянието на описателните/неотличителните елементи върху проверката на относителните основания за отказ, и по-специално вероятността за объркване, се разглежда от общата практика във връзка с „Относителни основания за отказ — вероятност за объркване (влияние на неотличителни/слаби елементи)“. Този документ може да се намери, като копирате следния URL във вашия браузър:

https://oami.europa.eu/tunnel-web/secure/webdav/guest/document_library/contentPdfs/about_ohim/who_we_are/common_communication/common_communication5_bg.pdf

13. Комбинирана марка, съдържаща описателни/неотличителни думи, е заявена и е преминала експертизата за абсолютни основания. Получава ли заявителят изключителни права върху тези думи?

Не. Отличителният характер се дължи на знака като цяло и поради това обхватът на закрилата е ограничен до общата композиция на марката, без да включва описателния/неотличителния словен елемент сам по себе си. Ето защо заявителят няма да получи изключителни права върху описателните/неотличителните елементи сами по себе си.

Влиянието на описателните/неотличителните елементи върху проверката на вероятността за объркване се разглежда от общата практика във връзка с „Относителни основания за отказ — вероятност за объркване (влияние на неотличителни/слаби елементи)“.

14. Защо за някои от критериите в общата практика липсват примери за отличителни марки?

Примерите, включени в общата практика, независимо дали подлежат, или не на регистриране, имат за цел да предоставят указания за експертите и потребителите. За един от критериите, а именно комбинация с цвят, се оказа невъзможно да се постигне съгласие за посочване на отличителни примери. Що се отнася до препинателните знаци, до символи, обичайно използвани в търговията, и до фигуративни елементи, често използвани или обичайни в търговията във връзка със заявените стоки и/или услуги, Работната група реши, че те по принцип не дават достатъчно отличителен характер на марката като цяло.

15. Защо в общата практика не са използвани реални заявки/марки?

Работната група реши да не използва реални заявки/марки в документа за общата практика, тъй като това би могло да донесе полза или вреда на техните притежатели/заявители. Вместо това те бяха използвани като идеи за създаване на ясни примери, които могат да послужат за онагледяване на принципите.

16. В общата практика взета ли е под внимание националната или европейската съдебна практика?

През целия процес на предварителния анализ и изготвянето на общата практика националната и европейската съдебна практика бяха внимателно разгледани и използвани за оформяне на принципите и създаване на примерите в документа. Разгледаните случаи включват: дело C-39/97, *Canon*, EU:C:1998:442, дело C-265/00, *Campina Melkunie*, (BIOMILD), EU:C:2004:87, дело C-104/01, *Libertel*, EU:C:2003:244 и дело C-37/03P, *BioID AG / OHIM*, (BioID), EU:C:2005:547.

17. Какво беше участието на потребителите в проекта?

Представители на три потребителски асоциации (AIM, ECTA, EFPIA) участваха в Работната група като наблюдатели от самото начало на проекта, като имаха достъп до всички документи през цялото време. Освен това те бяха винаги приканвани да излагат своите мнения.

Заклученията бяха публикувани на няколко етапа, като бе отправен призив към всички да прегледат документа, да го предадат на всеки, който според тях би имал мнение за него, и да представят становищата си с цел да се гарантира, че всички изразени съображения ще бъдат разгледани и анализирани от Работната група.

Всички международни потребителски асоциации бяха поканени да участват в специално заседание, проведено през март 2015 г. в Брюксел. Общата практика им беше представена и те изказаха непосредствено мненията си относно принципите. На заседанието присъстваха представители на AIM, BUSINESSEUROPE, ECTA, FICPI, INTA, MARQUES и UNION.

www.tmdn.org

Сближаване на практиките



Служба за хармонизация на вътрешния пазар

Avenida de Europa, 4
E-03008 Alicante, Spain
Tel +34 96 513 9100
Fax +34 96 513 1344
information@oami.europa.eu
www.oami.europa.eu