EUIPN
EUROPEAN UNION
INTELLECTUAL PROPERTY NETWORK

www.euipn.org

LT

BENDRAS PRANEŠIMAS

BENDRAS PRANEŠIMAS ERDVINIŲ ŽENKLŲ (TRIMATĖS FORMOS) ŽENKLŲ, TURINČIŲ ŽODINIŲ IR (ARBA) VAIZDINIŲ ELEMENTŲ, SKIRIAMIEJI POŽYMIAI, KAI PATI TRIMATĖ FORMA NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO

BALANDIS 2020

1. BENDRA INFORMACIJA

Europos prekių ženklų ir dizaino tinklo intelektinės nuosavybės (IN) tarnybos toliau bendradarbiauja pagal Konvergencijos programą. Siekdamos nustatyti minimalią erdvinių ženklų skiriamojo požymio vertinimo ribą, jos sutarė dėl bendrosios praktikos, susijusios su erdvinių (trimatės formos) ženklų, turinčių žodinių ir (arba) vaizdinių elementų skiriamojo požymio vertinimo, kai pati trimatė forma neturi skiriamojo požymio.

Bendroji praktika skelbiama viešai bendrame pranešime, siekiant toliau didinti skaidrumą, teisinį apibrėžtumą ir tikrumą, kuris yra vienodai naudingas ekspertams ir naudotojams.

Bendrosios praktikos tikslas – atlikti išsamų erdvinių ženklų skiriamojo požymio vertinimą, kai šiuos ženklus sudaro skiriamojo požymio neturinti pačių prekių, pakuotės arba talpyklos forma ir kiti elementai, kuriuos apima erdvinis ženklas; šis vertinimas taikomas atliekant ekspertizę dėl absoliučių pagrindų.

Bendroji praktika **neapima** šių klausimų:

- trimatės formos skiriamojo požymio vertinimo;
- atskirų elementų skiriamojo požymio vertinimo;
- klausimų, susijusių su santykiniais atsisakymo registruoti pagrindais;
- skiriamojo požymio įgijimo dėl naudojimo;
- klausimų, susijusių su prekių forma arba kitomis charakteristikomis, kurias lemia pačių prekių rūšis, kurios yra būtinos techniniam rezultatui gauti, arba kurios prekėms suteikia esminę vertę (ESPŽD 4 straipsnio 1 dalies e punktas).

2. BENDROJI PRAKTIKA

Toliau tekste apibendrinamos pagrindinės bendrosios praktikos nuostatos ir principai. Pilnas tekstas pateikiamas šio pranešimo pabaigoje.

Siekiant nustatyti, ar prekių ženklas turi skiriamąjį požymį, atsižvelgiama į įvairius elementus ir veiksnius, turinčius įtakos žymens kaip visumos skiriamajam požymiui.

ŽODINIAI IR VAIZDINIAI ELEMENTAI

Visų pirma, jeigu skiriamojo požymio neturinčioje trimatėje formoje yra elementas, kuris pats savaime turi skiriamąjį požymį, to pakaks, kad žymuo kaip visuma turėtų skiriamąjį požymį. Žodinių ir (arba) vaizdinių elementų dydis ir proporcijos, jų kontrastas atsižvelgiant į trimatę formą ir jų faktinė padėtis ant šios formos yra veiksniai, kurie gali turėti įtakos tam, kaip žymuo bus suvokiamas jį vertinant skiriamųjų požymių atžvilgiu.

Dydžiai ir proporcijos

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ
 9 klasė. Saugios skaitmeninės atminties kortelės	 14 klasė. Laikrodžiai (kišeniniai, rankiniai)
Jeigu žodinis ir (arba) vaizdinis elementas yra pakankamai didelis, kad jį būtų galima atpažinti kaip turintį skiriamąjį požymį, ir turi pakankamą poveikį bendram įspūdžiui, kurį sukelia žymuo, tai suteikia žymeniui kaip visumai skiriamąjį požymį.	Taip pat būtina atsižvelgti į konkrečias rinkos realijas. Vartotojai yra įpratę atpažinti mažus elementus ant tam tikrų prekių. Nepaisant mažo žodinių elementų dydžio, pateiktame vaizde juos galima atpažinti kaip turinčius skiriamuosius požymius.

Spalvų kontrastas

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO
 32 klasė. Į butelius išpilstytas geriamasis vanduo	 28 klasė. Žaidimo sviediniai

Netgi naudojant nekontrastingas spalvas vis tiek gali pakakti, kad pateiktame vaizde elementą būtų galima atpažinti kaip turintį skiriamąjį požymį, o tai lemtų ir žymens skiriamąjį požymį. Bendras vertinimas priklausytų nuo tokio elemento skiriamojo požymio.	Tais atvejais, kai pateiktame vaizde dėl nepakankamo kontrasto negalima atpažinti elemento kaip turinčio skiriamąjį požymį, jis neturės jokio poveikio vertinant žymens skiriamąjį požymį, nes vartotojas negalės iš karto atpažinti tokio elemento ir galiausiai atskirti žymens nuo kitų žymenų.
Padėtis	
TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	**NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO**
	
3 klasė. Kosmetika	3 klasė. Kosmetika
Tam tikrais atvejais vartotojas gali skirtingai suvokti elementus dėl jų padėties ant prekių, tai gali pakeisti jo požiūrį dėl šių elementų skiriamojo požymio.	

SPALVOS

Vertinant spalvos skiriamąjį požymį reikia, atsižvelgiant į bendrąjį interesą, pernelyg neriboti spalvų prieinamumo kitiems ūkio subjektams, siūlantiems prekes ar paslaugas, kurios yra tokios pačios rūšies kaip ir tos, kurioms prašoma registracijos (žr.* Libertel *ir* Heidelberger Bauchemie*).

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	**TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ**
 	

9 klasė. Atminties kortelė 20 klasė. Kėdės	7 klasė. Elektrinis durų atidarymo įtaisas
Vien tai, kad trimatės formos prekei suteikiama viena spalva, kai nėra jokio kito skiriamąjį požymį turinčio žodinio ar vaizdinio elemento, nereiškia, kad tokiam žymeniui yra būdingas skiriamasis požymis. Kėdės spalvų deriniu perteikiama tik dekoratyvinio pobūdžio informacija, kuri nebus atpažįstama kaip nuoroda į prekės kilmę.	Negalima atmesti galimybės, kad konkretus spalvų derinys, kuris nėra įprastas atitinkamoms prekėms ir kuriuo sukuriamas bendras įsimintinas įspūdis, gali suteikti žymeniui kaip visumai skiriamąjį požymį.

VEIKSNIŲ IR ELEMENTŲ DERINYS

Žinoma, būna atvejų, kai erdviniame ženkle yra daugiau nei vienas iš pirmiau aptartų elementų. Be to, gali būti atvejų, kai, daugiau nei vienas iš pirmiau minėtų veiksnių yra svarbūs, nustatant elementų poveikį žymens skiriamajam požymiui. Visais atvejais žymens skiriamasis požymis priklausys nuo bendro įspūdžio, kurį sukelia šių veiksnių ir elementų derinys.

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO
 30 klasė. Šokoladas	 25 klasė. Avalynė 16 klasė. Pakuotės
Skiriamojo požymio neturinčios formos ir elementų, kurie laikomi neturinčiais skiriamojo požymio, derinys gali lemti tai, kad žymuo kaip visuma įgis skiriamąjį požymį. Pavyzdžiui, net jei žodiniai elementai yra aprašomojo pobūdžio, tačiau jie išdėstyti saulės ar gėlės pavidalu, sukuriamas išskirtinis bendras įspūdis.	Atsitiktinis paprastų geometrinių figūrų išdėstymas ant prekės, priskiriamos 16 klasei, trimatės formos ir ant avalynės, priskiriamos 25 klasei, pakuotės nesukuria išskirtinio bendro įspūdžio, nes vartotojas šį konkretų derinį suvoks ne kaip komercinės kilmės nuorodą, bet tik kaip galimą pakuotės dekoraciją.

3. ĮGYVENDINIMAS

Kaip ir ankstesniais bendrosios praktikos atvejais, ši bendroji praktika įsigalios per tris mėnesius nuo šio bendro pranešimo paskelbimo dienos. Išsamesnę informaciją apie bendrosios praktikos įgyvendinimą galima rasti toliau pateiktoje lentelėje.

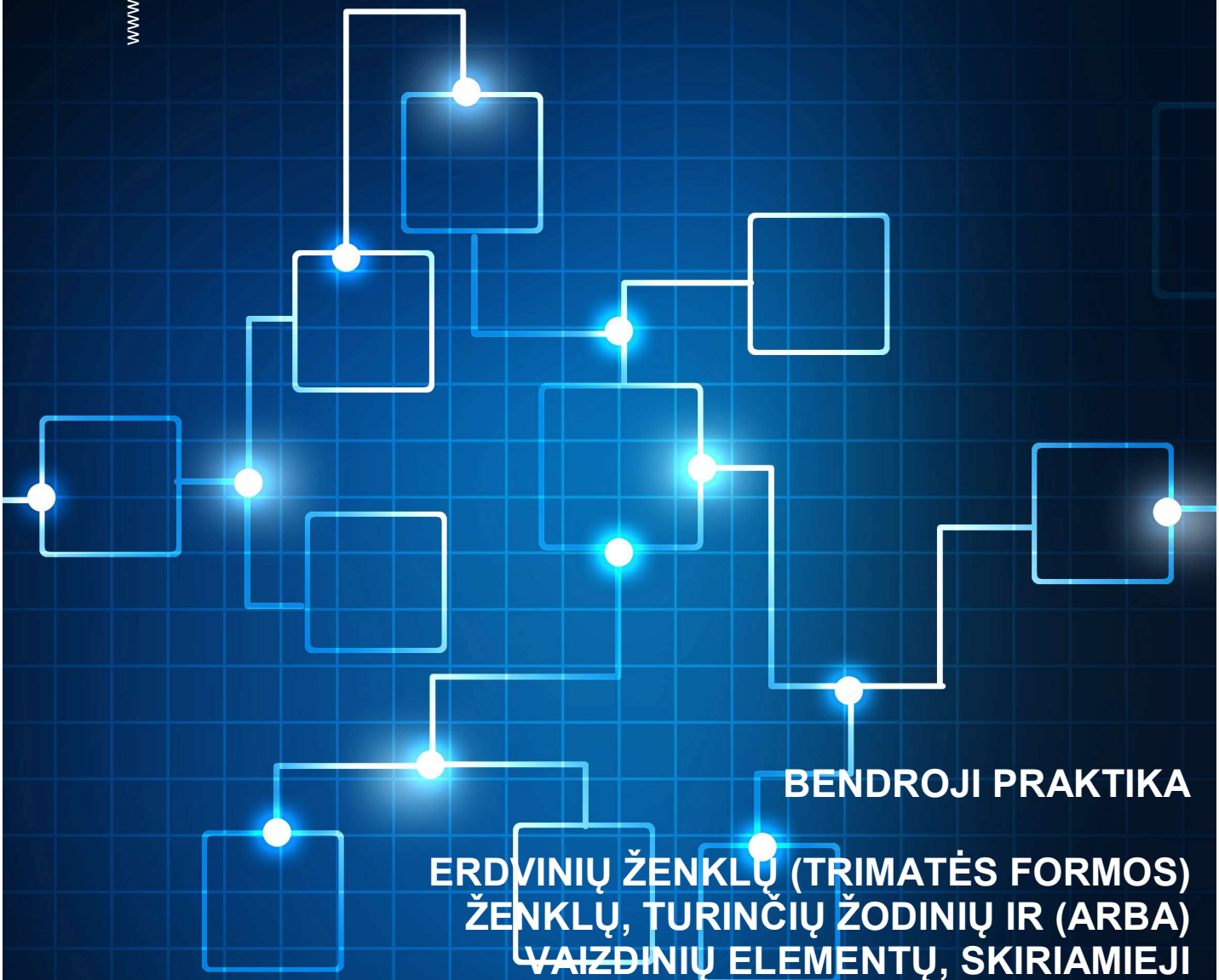
LINK TO TABLE:

https://euipo.europa.eu/tunnel-web/secure/webdav/guest/document_library/contentPdfs/news/CP9_Implementations_table.pdf

EUIPN
EUROPEAN UNION
INTELLECTUAL PROPERTY NETWORK

www.euipn.org

LT



BENDROJI PRAKTIKA

ERDVINIŲ ŽENKLŲ (TRIMATĖS FORMOS) ŽENKLŲ, TURINČIŲ ŽODINIŲ IR (ARBA) ~~VAIZDINIŲ~~ ELEMENTŲ, SKIRIAMIEJI POŽYMIAI, KAI PATI TRIMATĖ FORMA NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO

BALANDIS 2020

CP9. Erdvinių (trimatės formos) ženklų, turinčių žodinių ir (arba) vaizdinių elementų, skiriamieji požymiai, kai pati trimatė forma neturi skiriamojo požymio

TURINYS

1 ĮŽANGA 2

1.1 Bendra informacija 2

1.2 Šio dokumento paskirtis 4

1.3 Erdvinių ženklų apibrėžimas 4

1.4 Bendrosios praktikos taikymo sritis 5

1.5 Bendrieji pateikimo standartai 6

2 ERDVINIŲ ŽENKLŲ EKSPERTIZĖ: SKIRIAMOJO POŽYMIO VERTINIMAS 6

3 BENDRIEJI PRINCIPAI: ELEMENTAI IR VEIKSNIAI, KURIE TURI ĮTAKOS ŽYMENS KAIP VISUMOS SKIRIAMAJAM POŽYMIUI 8

3.1 Žodiniai ir vaizdiniai elementai 8

3.1.1 Dydžiai ir proporcijos 8

3.1.2 Kontrastas 14

3.1.3 Padėtis 19

3.2 Spalvos 21

3.3 Veiksnių ir elementų derinys 25

3.3.1 Veiksnių derinys 25

3.3.2 Skiriamojo požymio neturinčių elementų derinys 26

3.3.3 Skiriamąjį požymį turinčių ir tokio požymio neturinčių žodinių, vaizdinių elementų ir spalvų derinys 29

1 Įžanga

1.1 Bendra informacija

2015 m. gruodžio mėn. Europos Parlamentas ir Taryba priėmė ES prekių ženklo reformos dokumentų rinkinį. Dokumentų rinkinį sudarė dvi teisėkūros priemonės, t. y. naujasis 2017 m. birželio 14 d. Europos Parlamento ir Tarybos reglamentas (ES) 2017/1001 dėl Europos Sąjungos prekių ženklo (toliau – Reglamentas arba ESPŽR) ir 2015 m. gruodžio 16 d. Europos Parlamento ir Tarybos direktyva (ES) 2015/2436 valstybių narių teisės aktams, susijusiems su prekių ženklais, suderinti, kuria siekiama dar labiau suderinti valstybių narių įstatymus, susijusius su prekių ženklais. Kartu su naujomis nuostatomis, kuriomis reglamentuojami materialinės ir procedūrinės teisės klausimai, šiuose dokumentuose nustatytas tvirtesnis teisinis pagrindas, susijęs su valstybių narių intelektinės nuosavybės tarnybų (toliau - valstybių narių INT) ir naudotojų asociacijų bendradarbiavimu, kuris vykdomas nuo to laiko, kai 2011 m. buvo sukurtas Europos Sąjungos prekių ženklų ir dizaino tinklas (angl. EUTMDN), ir kuris jau padėjo pasiekti konkrečių rezultatų, susijusių su tinklo skaidrumu ir veiksmingumu.

Siekdami konvergencijos tikslo, valstybių narių INT ir naudotojų asociacijų atstovai dirbo kartu, kad išspręstų pagrindines problemas, susijusias su prekių ženklų ir dizaino praktika, suderintų, visų pirma, ekspertizių standartus prekių ženklų klasifikavimo srityje ir paskui pradėtų darbą su absoliučiais atsisakymo registruoti pagrindais, santykiniais atsisakymo registruoti pagrindais ir dizainu. Šių bendradarbiavimo pastangų rezultatai: dvi suderintos klasifikavimo duomenų bazės, t. y. suderinta prekių ženklų prekių ir paslaugų duomenų bazė ir suderinta dizaino produktų pavadinimų duomenų bazė, taip pat parengti penki bendrosios praktikos dokumentai:

- Bendroji praktika dėl Nicos klasifikacijos klasių antraščių bendrųjų sąvokų naudojimo;
- Bendroji praktika dėl vaizdinių ženklų, kuriuose yra aprašomieji ir (arba) skiriamojo požymio neturintys žodžiai, skiriamojo požymio;
- Bendroji praktika dėl juodai baltų ženklų apsaugos apimties;
- Bendroji praktika dėl prekių ženklų elementų, neturinčių skiriamojo požymio ir (arba) turinčių silpną skiriamąjį požymį, įtakos vertinant suklaidinimo galimybę;
- Bendroji praktika dėl dizaino grafinių vaizdų pateikimo.

Prekių ženklų reformos dokumentų rinkinyje įtvirtintos konkrečios nuostatos, kuriomis ES teisėje kodifikuojamas bendradarbiavimas ir į ES teisę perkeliama suderinta praktika, be to, šiame rinkinyje apibendrinti šių suderintų iniciatyvų laimėjimai ir numatyti aiškūs įgaliojimai, reikalingi siekiant tolesnės pažangos. Pagal ESPŽR 151 straipsnio sąlygas bendradarbiavimas su valstybių narių INT, siekiant skatinti praktikos ir priemonių konvergenciją prekių ženklų ir dizaino srityse, tapo pagrindine ESINT užduotimi; ESPŽR 152 straipsnyje aiškiai nurodyta, kad šis bendradarbiavimas turėtų apimti bendrų ekspertizės standartų plėtojimą ir bendrosios praktikos nustatymą.

Remdamasi šia teisės aktų sistema, ESINT valdančioji taryba 2016 m. birželio mėn. nusprendė pradėti Europos bendradarbiavimo projektus, apimančius daugybę projektų, kuriais siekiama įgyvendinti įvairią ESPŽR numatytą veiklą. Jie sukurti remiantis ankstesniais laimėjimais, be to, tuo pat metu jie padeda tobulinti procesus ir didinti bendradarbiavimo mastą.

Konvergencijos srityje buvo konkrečiai imtasi galimų naujų praktikos suderinimo iniciatyvų nustatymo ir analizės projekto. Įgyvendinant šį projektą, buvo analizuojama valstybių narių

INT prekių ženklų ir dizaino praktika, siekiant nustatyti sritis, kuriose esama skirtumų, ir, įvertinant tikėtiną poveikį, galimybę nustatyti taikymo sritį, galiojančius teisinius apribojimus, naudotojų suinteresuotumo lygius ir valstybių narių intelektinės nuosavybės tarnyboms naudingus praktinius aspektus, taip pat nustatyti sritis, kuriose bendroji praktika būtų naudingiausia EUTMDN suinteresuotiesiems subjektams. Analizė buvo atliekama etapais, o po kiekvieno etapo buvo pateikiamos rekomendacijos pradėti naują konvergencijos projektą.

Šiame dokumente išdėstyta bendroji praktika yra susijusi su dar vienu (ir apskritai devintuoju) konvergencijos projektu, kuris buvo pradėtas pagal Europos bendradarbiavimo programą.

CP9. Erdvinių (trimatės formos) ženklų, turinčių žodinių ir (arba) vaizdinių elementų, skiriamieji požymiai, kai pati trimatė forma neturi skiriamojo požymio, buvo vienas iš projektų, kurį rekomenduota pradėti įgyvendinant pradinį konvergencijos analizės etapą.

Europos Sąjungos prekių ženklų Direktyvoje (toliau – ESPŽD) nėra įvairių rūšių prekių ženklų apibrėžimų, tačiau 2018 m. kovo 5 d. Komisijos įgyvendinimo reglamente (ES) Nr. 2018/626 (toliau – ESPŽĮR), kuriuo nustatomos išsamios tam tikrų Europos Parlamento ir Tarybos reglamento (ES) Nr. 2017/1001 dėl Europos Sąjungos prekių ženklo nuostatų įgyvendinimo taisyklės ir panaikinamas Įgyvendinimo reglamentas (ES) 2017/1431, 3 straipsnio 3 dalyje yra pateikti nebaigtinio sąrašo prekių ženklo rūšių aiškūs apibrėžimai ir jų pateikimo reikalavimai.

Atsižvelgdamos į riziką, kad įvairios tarnybos, taikydamos skirtingus prekių ženklų rūšių apibrėžimus, galėjo suteikti apsaugą skirtingų rūšių prekių ženklams, valstybės narės 2017 m. gruodžio 4 d. sutarė dėl bendro pranešimo[1] dėl naujų rūšių prekių ženklų pateikimo (toliau – bendras pranešimas), į kurį šiame dokumente pateikiama nuoroda.

ESPŽĮR 3 straipsnio 3 dalies c punkte erdviniai ženklai apibrėžiami kaip prekių ženklai, kuriuos sudaro trimatės formos arba kurie apima trimates formas, įskaitant talpyklas, pakuotę, patį gaminį ar jo išvaizdą. Vadinasi, tarnybos sutinka sąvoką „apima trimates formas“ traktuoti kaip reiškiančią, kad šie ženklai apima ne tik formas *per se*, bet ir formas, kuriose, pavyzdžiui, yra žodiniai arba vaizdiniai elementai, taigi, visus toje formoje esančius elementus.

Tačiau konvergencijos analizėje, kuri buvo atlikta prieš pradedant CP9 projektą, atkreiptas dėmesys į didelius skirtumus tarp kriterijų, kuriuos valstybių narių INT taiko siekdamos įvertinti, kokį poveikį šie kiti elementai daro erdvinių ženklų skiriamajam požymiui, kurie nesant šių elementų neturėtų skiriamųjų požymių.

Dėl nevienodo skiriamojo požymio vertinimo kyla rizika, kad nepakankamą skiriamąjį požymį turinčios formos tam tikrose jurisdikcijose bus monopolizuotos, todėl, atsižvelgiant į vieningą ES rinkos pobūdį, galėtų kilti problemų visoje bendroje ekonominėje erdvėje ir galiausiai sumažėtų vartotojams siūlomų prekių asortimentas ir susilpnėtų konkurencija prekybos srityje.

CP9 projektas buvo pradėtas 2017 m. spalio mėn., siekiant nustatyti minimalią erdvinių ženklų skiriamojo požymio vertinimo ribą, kai pati trimatė forma neturi skiriamojo požymio.

[1] Nuoroda į bendrą pranešimą dėl naujų rūšių prekių ženklų pateikimo https://euipo.europa.eu/tunnel-web/secure/webdav/guest/document_library/contentPdfs/about_euipo/who_we_are/common_communication/common_communication_8/common_communication8_lt.pdf.

Projekto darbo grupė, kurią sudarė valstybių narių INT, ESINT ir naudotojų asociacijų AIPPI, APRAM ir INTA atstovai, glaudžiai bendradarbiavo, kad susitartų dėl nusistovėjusia Teisingumo Teismo jurisprudencija ir geriausia dabartine praktika pagrįsto principų rinkinio ir jį patobulintų. Jų bendradarbiavimo rezultatas – šiame dokumente pateikiamų bendrųjų principų rinkinys, taikomas nagrinėjant kitų elementų turinčius erdvinius ženklus, kai pati jų trimatė forma neturi skiriamojo požymio.

CP9 bendrosios praktikos paskelbimas ir priėmimas žymi kitą svarbų žingsnį užtikrinant Europos Sąjungos intelektinės nuosavybės tinklo (angl. EUIPN) prekių ženklo vertinimo standartų konvergenciją. Toliau išvardyti principai yra rekomendacinio pobūdžio ir jais siekiama padėti įvertinti, kokiu mastu kiti elementai suteikia skiriamąjį požymį žymenims, kurie kitu atveju neturėtų skiriamųjų požymių, taip skatinant nuoseklesnį sprendimų priėmimą valstybių narių intelektinės nuosavybės tarnybose ir palengvinant ekspertų taikomas procedūras. Tuo tarpu teisių turėtojams skaidrūs standartai yra naudingi, nes sudaro sąlygas jiems naudotis didesniu teisiniu tikrumu tarptautinės apsaugos srityje ir padeda sumažinti tokios apsaugos įgijimo sąnaudas. Taigi, dėl praktikos suderinimo šioje srityje sukuriama atviresnė komercinė aplinka gamintojams ir vartotojams, taip skatinant inovacijas, sukuriant kaip įmanoma sąžiningesnę konkurenciją ir kuo labiau sumažinant vartotojų klaidinimą.

1.2 Šio dokumento paskirtis

Tai yra rekomendacinio pobūdžio dokumentas, skirtas valstybių narių intelektinės nuosavybės tarnyboms, naudotojų asociacijoms, pareiškėjams ir jų atstovams dėl bendrosios praktikos taikymo, kuria siekiama:

„nustatyti minimalią erdvinių ženklų, turinčių kitų elementų, skiriamojo požymio ribą, kai pati trimatė forma neturi skiriamojo požymio“.

Ši bendroji praktika parengta, remiantis valstybių narių INT indėliu, ir jos principai bus visuotinai taikomi, be to, jais siekiama paaiškinti daugumą situacijų. Vis dėlto, skiriamasis požymis turi būti vertinamas kiekvienu konkrečiu atveju, o bendrieji principai turi būti naudojami kaip gairės, siekiant užtikrinti, kad įvairios tarnybos pasiektų panašų nuspėjamą rezultatą tais atvejais, kai vertinamas erdvinių ženklų, turinčių kitų elementų, skiriamasis požymis, kai pati trimatė forma neturi skiriamojo požymio. Be to, negalima atmesti galimybės, kad žymenį gali būti atsisakoma registruoti, remiantis kitais pagrindais nei skiriamojo požymio nebuvimas.

1.3 Erdvinių ženklų apibrėžimas

Kaip minėta, erdviniai ženklai – tai prekių ženklai, kuriuos sudaro trimatės formos arba kurie apima trimates formas, įskaitant talpyklas, pakuotę, patį gaminį ar jo išvaizdą.

Erdviniuose ženkluose, kaip ir visuose prekių ženkluose, turėtų būti žymuo, kuriuo remiantis būtų galima atskirti vienos įmonės prekes nuo kitų įmonių prekių, be to, juos turi būti įmanoma registre pateikti tokiu būdu, kad kompetentingos institucijos ir visuomenė galėtų aiškiai ir tiksliai nustatyti jo savininkui suteiktos apsaugos objektą (ESPŽD 3 straipsnis). Šiuo tikslu ir siekiant užtikrinti teisinį tikrumą bei patikimą prekių ženklų registracijos sistemos administravimą, būtina užtikrinti, kad žymuo būtų atvaizduotas tokiu būdu, kuris būtų aiškus,

tikslus, savarankiškas, lengvai pasiekiamas, suprantamas, pastovus ir objektyvus (ESPŽD 13 konstatuojamoji dalis).

Erdviniai ženklai paprastai skirstomi į tris kategorijas:

- trimatės formos, nesusijusios su pačiomis prekėmis ir paslaugomis;
- trimatės formos, kurios yra pačių prekių ar jų dalies formos;
- pakuočių arba talpyklų trimatės formos.

Trimatės formos, kurios nėra susijusios su pačiomis prekėmis ar paslaugomis, paprastai turi skiriamąjį požymį. Tačiau gali būti sudėtinga priimti sprendimą dėl skiriamojo požymio tuo atveju, kai šios formos yra pačių prekių formos arba jų pakuočių ar talpyklų formos.

Galiausiai, nors Teisingumo Teismas ne kartą nurodė, kad vertinant erdvinių ženklų, kurie yra pačių prekių forma (2004 m. spalio 7 d. Sprendimo *Torches* C-136/02 P, EU:C:2004:592, 32 punktas), skiriamąjį požymį, nedera taikyti griežtesnių kriterijų, tačiau jų konkrečios savybės, t. y. jų gebėjimas įgauti paties produkto ar jo pakuotės formą, iš tiesų kelia papildomų su skiriamuoju požymiu susijusių klausimų, kurie nėra svarbūs esant kitų rūšių ženklams, ir dėl to yra sunkiau priimti sprendimą dėl skiriamojo požymio, nes atitinkama visuomenė tokių ženklų nesuvoks taip pat, kaip žodinio ar vaizdinio ženklo (minėto sprendimo 30 punktas). Atitinkama visuomenė nėra pratusi daryti prielaidų dėl produktų kilmės, remdamasi jų forma arba jų pakuotės forma. Todėl tuo atveju, kai nėra jokio vaizdinio (įskaitant spalvas) arba žodinio elemento, atitinkama forma turi iš esmės skirtis nuo pramonės sektoriaus normų arba įprastų standartų, arba, kita vertus, tokie vaizdiniai arba žodiniai elementai tampa svarbūs suteikiant erdviniam ženklui, kuris kitu atveju nebūtų tinkamas registruoti, skiriamąjį požymį.

1.4 Bendrosios Praktikos taikymo sritis

Bendroji praktika taikoma:

norint atlikti bendrą erdvinių ženklų skiriamojo požymio vertinimą, kai šiuos ženklus sudaro skiriamojo požymio neturinti pačių prekių, pakuotės arba talpyklų forma ir kiti elementai, kuriuos turi erdvinis ženklas; šis vertinimas taikomas atliekant ekspertizę dėl absoliučių pagrindų.

Pagal šią praktiką laikoma, kad pavyzdžiuose pateiktos formos neturi būdingo skiriamojo požymio.

Laikantis bendrosios praktikos, nagrinėjami šie elementai:

- žodiniai ir (arba) vaizdiniai elementai;
- vienspalviai ir iš spalvų derinio sudaryti elementai;
- elementų derinys.

Bendroji praktika neapima šių klausimų:

- trimatės formos skiriamojo požymio vertinimo;
- atskirų elementų skiriamojo požymio vertinimo;
- klausimų, susijusių su santykiniais atsisakymo registruoti pagrindais;
- skiriamojo požymio įgijimo dėl naudojimo;

- klausimų, susijusių su prekių forma arba kitomis charakteristikomis, kurias lemia pačių prekių rūšis, kurios yra būtinos techniniam rezultatui gauti, arba kurios suteikia prekėms esminę vertę (ESPD 4 straipsnio 1 dalies e punktas).

1.5 Bendrieji pateikimo standartai

ESPŽD 3 straipsnio b punkte nustatyti aiškūs visiems žymenims taikomi pateikimo standartai, pagal kuriuos žymenis turi būti galima pateikti registre tokiu būdu, kad kompetentingos institucijos ir visuomenė galėtų aiškiai ir tiksliai nustatyti ženklo savininkui suteiktos apsaugos objektą. 13 konstatuojamojoje dalyje papildomai nurodyta reikalavimo, kad žymenį būtų galima atvaizduoti, aiškiai, **tiksliai, savarankiškai, lengvai pasiekiamai, suprantamai, pastoviai ir objektyviai**, svarba. Šis reikalavimas taip pat įtvirtintas ESPŽĮR 3 straipsnio 1 dalyje.

Prekių ženklo vaizdu (toliau – **vaizdas**) apibūdinamas jo registracijos objektas, kaip nurodyta ESPŽĮR 3 straipsnio 2 dalyje[2]. Nors ESPŽD nepateikiamas toks aiškus apibūdinimas, jis, be kita ko, kitais žodžiais išreikštas ESPŽD 3 straipsnio b punkte.

Todėl aiškus ir tikslus trimatės formos vaizdas, įskaitant visus jos elementus, kuriuos ji turi, bus prekių ženklo paraiškos objekto pagrindas[3].

2 Erdvinių ženklų ekspertizė: skiriamojo požymio vertinimas

- **Prekių ženklo funkcija.** Tam, kad prekių ženklas turėtų skiriamąjį požymį, būtina, kad jis galėtų atlikti savo esminę funkciją, t. y. garantuoti vartotojui prekių ženklais pažymėtų prekių ir (arba) paslaugų komercinės kilmės tapatybę, kuri sudarytų sąlygas jam neklystant atskirti prekes arba paslaugas nuo kitų prekių arba paslaugų, kurios yra kitos kilmės[4].

- **Atsižvelgimas į prekes.** Skiriamąjį požymį pirmiausia privaloma vertinti atsižvelgiant į prekes, kurių atžvilgiu siekiama apsaugos, ir, antra, atsižvelgiant į atitinkamos visuomenės, t. y. Vartotojo, suvokimą[5].

- **Vartotojų suvokimas[6] ir vienodas teisinis standartas**. Tai yra vidutinio vartotojo, kuris yra pakankamai gerai informuotas ir gana atidus bei apdairus, suvokimas. Tačiau, kaip nurodyta pirmiau, vidutinio vartotojo suvokimas nebūtinai yra toks pat erdvinių ženklų atveju, palyginti su žodiniais arba vaizdiniais ženklais, sudarytais iš žymens, kuris nepriklauso nuo prekių, kurias jis žymi, išvaizdos (2004 m. vasario 12 d. Sprendimas *Perwoll*, C-218/01, EU:C:2004:88). Šiuo atžvilgiu, atliekant vertinimą, rinkos realijos atlieka svarbų vaidmenį, nes jos turi įtakos tam, kaip vartotojai suvokia žymenį, kurį sudaro pats produktas arba jo pakuotė.

[2] 2018 m. kovo 5 d. Komisijos įgyvendinimo reglamentas (ES) 2018/626.
[3] Šios praktikos principai aptariami pateikiant standartizuoto formato (8 x 8 cm) pavyzdžius.
[4] Žr. Sprendimo *Canon*, C-39/97, 28 punktą ir Sprendimo *LITE*, T-79/00, 26 punktą.
[5] Žr. Sprendimo *Linde*, C-53/01 P, 41 punktą, Sprendimo *Postkantoor*, C-363/99, 34 punktą, Sprendimo sujungtose bylose *Tabs (3D)*, C-468/01 P–C-472/01 P, 33 punktą.
[6] Pagal šią praktiką vartotojo sąvoka reiškia plačiąją visuomenę ir specialistus.

Erdvinių ženklų skiriamasis požymis turėtų būti vertinamas atsižvelgiant į toliau nurodytus etapus.

<u>1 etapas.</u> Žymens elementų nustatymas ir jų skiriamųjų požymių vertinimas.

Tarnyba nustato visus **elementus**, kurie yra erdviniame ženkle ir vertina ar jie turi jiems būdingą skiriamąjį požymį. Pagal šį bendrą pranešimą sąvoka „elementai“ apima:

- žodinius ir vaizdinius elementus,
- spalvas (vieną spalvą arba spalvų derinius) ir
- išvardytų elementų derinį.

Jeigu trimatė forma turi žodinius ir (arba) vaizdinius elementus, juos vertinant ir nustatant skiriamąjį požymį, reikėtų atsižvelgti į šiuos veiksnius:

- elementų dydį ir (arba) proporcijas trimatės formos atžvilgiu;
- elementų kontrastą trimatės formos atžvilgiu;
- elemento padėtį ant trimatės formos.

Tais atvejais, kai trimatė forma turi spalvą ir spalvų derinius, juos vertinant ir nustatant skiriamąjį požymį, reikėtų atsižvelgti į konkretų spalvų išdėstymą ant konkrečios formos.

<u>2 etapas.</u> Viso žymens skiriamojo požymio vertinimas

Skiriamojo požymio vertinimas turi būti pagrįstas bendru įspūdžiu, kurį sukelia trimatės formos ir jos elementų derinys, naudojamas atitinkamos prekėms, taip pat atsižvelgiant į vartotojo suvokimą, kuriam įtakos gali turėti konkrečios rinkos realijos.

3 Bendrieji principai: elementai ir veiksniai, kurie turi įtakos žymens kaip visumos skiriamajam požymiui

Visų pirma, jeigu skiriamojo požymio neturinčioje trimatėje formoje yra elementas, kuris pats savaime turi skiriamąjį požymį, to pakaks, kad žymuo kaip visuma turėtų skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 33 klasė. Vynas	Žymenį sudaro neturinčios skiriamųjų požymių formos butelis ir aiškiai matomas skiriamąjį požymį turintis vaizdinis elementas. Todėl žymuo kaip visuma turi skiriamąjį požymį.

3.1 Žodiniai ir vaizdiniai elementai

Žodinių ir vaizdinių elementų dydžiai ir proporcijos, jų kontrastas atsižvelgiant į trimatę formą ir jų faktinė padėtis ant šios formos yra veiksniai, kurie gali turėti įtakos tam, kaip žymuo bus suvokiamas jį vertinant skiriamųjų požymių atžvilgiu.

3.1.1 Dydžiai ir proporcijos

Vertinant erdvinio ženklo skiriamąjį požymį, būtina atsižvelgti į elementų dydį ir proporcijas. Vertinimas visų pirma grindžiamas pareiškėjo pateiktu žymens vaizdu, nepaisant tikro produkto dydžio. Skiriamąjį požymį turintis elementas turi būti aiškiai matomas pateiktame vaizde, kad suteiktų žymeniui kaip visumai skiriamąjį požymį. Nereikalaujama, kad elementai trimatės formos atžvilgiu turėtų konkrečias proporcijas.

- Todėl jeigu žodinis ar vaizdinis elementas yra pakankamai didelis, kad jį būtų galima atpažinti kaip turintį skiriamąjį požymį, ir turi pakankamą poveikį bendram įspūdžiui, kurį sukelia žymuo, tai suteikia žymeniui kaip visumai skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ

Žymuo	Pastabos
 9 klasė. Saugios skaitmeninės atminties kortelės	Nepaisant labai mažo šios rūšies atminties kortelių dydžio, žodinis elementas yra didelis, palyginti su trimate forma, ir gali būti aiškiai atpažįstamas pateiktame vaizde kaip skiriamąjį požymį turintis elementas, dėl kurio žymuo kaip visuma įgyja skiriamąjį požymį.

- Jeigu elementas yra **didelis**, tačiau nėra atpažįstamas kaip turintis skiriamąjį požymį, tokios šio elemento ir trimatės formos dydžių proporcijos, nebus pakankamas veiksnys, kad žymuo kaip visuma įgytų skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 3 klasė. Kosmetika	Šiuose pavyzdžiuose, nepaisant didelių skiriamojo požymio neturinčių žodinių ir vaizdinių elementų, naudojamų ant skiriamojo požymio neturinčių formų, žymenys, atsižvelgiant į jų visumą, neturi skiriamojo požymio. Vienam pavyzdyje pateikiama aprašomoji informacija apie atitinkamas prekes, o kitame pavyzdyje pateikiamas paprastos geometrinės figūros, kuri taip pat neturi skiriamųjų požymių, vaizdas.
 16 klasė. Pakuotės / 25 klasė. Avalynė	

- Taip pat būtina atsižvelgti į **konkrečias rinkos realijas**. Vartotojai yra įpratę atpažinti mažus elementus ant tam tikrų prekių ir tokiu atveju santykinai maži elementai vis tiek gali turėti pakankamą poveikį, kad žymuo kaip visuma įgytų skiriamąjį požymį, jeigu elementų dydis leidžia juos lengvai atpažinti kaip turinčius skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 18 klasė. Vizitinių kortelių dėklai  14 klasė. Laikrodžiai [kišeniniai, rankiniai]	Tokioms prekėms, kaip vizitinių kortelių dėklai arba laikrodžiai, dažnai naudojami nedideli prekių kilmės žymėjimai. Todėl, nepaisant mažo žodinių elementų dydžio, lyginant juos su skiriamojo požymio neturinčiomis trimatėmis formomis, žymuo kaip visuma turi skiriamąjį požymį, nes žodinius elementus pateiktuose vaizduose galima atpažinti kaip turinčius skiriamuosius požymius elementus, dėl kurių žymuo kaip visuma įgyja skiriamąjį požymį.



12 klasė. Sunkvežimiai

Šiame konkrečiame rinkos segmente prekių kilmės žymėjimų dydis paprastai yra santykinai mažas, lyginant su prekių dydžiu. Santykinai mažas žodinio elemento dydis, atsižvelgiant į sunkvežimio dydį, netrukdo šį elementą lengvai atpažinti pateiktame vaizde kaip turintį skiriamąjį požymį, todėl jis turi poveikį sukuriamam bendram įspūdžiui, nes vartotojams tokia praktika yra įprasta.

- Jeigu žodinis ir (arba) vaizdinis elementas yra toks mažas, kad jo negalima atpažinti kaip turinčio skiriamąjį požymį, jis neturės pakankamo poveikio bendram įspūdžiui, taigi nesuteiks trimatei formai, atsižvelgiant į jos visumą, skiriamųjų požymių.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 33 klasė. Vynas	Šiuose pavyzdžiuose žodiniai ir vaizdiniai elementai yra tokie maži, kad



9 klasė. Saugi skaitmeninė atminties kortelė

jų negalima atpažinti ir negalima nustatyti, ar jie turi skiriamąjį požymį. Todėl šie elementai neturi pakankamo poveikio bendram įspūdžiui ir žymuo kaip visuma neturi skiriamojo požymio.

3.1.2 Kontrastas

Kontrasto naudojimas taip pat gali turėti įtakos galimybei atpažinti žodinius ir vaizdinius elementus, kurie galiausiai galėtų žymeniui kaip visumai suteikti skiriamąjį požymį. Kontrastą galima išgauti naudojant skirtingus spalvų atspalvius arba ant konkrečių prekių išraižant arba sukuriant įspausto ar išgaubto reljefo tam tikrus elementus.

a. Spalvų kontrastas

- Netgi naudojant nekontrastingas spalvas vis tiek gali pakakti, kad pateiktame vaizde elementą būtų galima atpažinti kaip turintį skiriamąjį požymį, o tai lemtų ir žymens skiriamąjį požymį. Bendras vertinimas priklausytų nuo tokio elemento skiriamojo požymio.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 33 klasė. Vynas	Nepaisant nekontrastingų spalvų, ant butelio esantis vaizdinis elementas vis tiek gali suteikti žymeniui kaip visumai skiriamąjį požymį, nes, apžiūrint pateiktą vaizdą, šį elementą galima neabejotinai atpažinti kaip turintį skiriamąjį požymį.
	Nepaisant nekontrastingų žodinio elemento ir butelio spalvų, žodinį elementą vis tiek galima atpažinti kaip turintį skiriamąjį požymį, todėl, atsižvelgiant į bendrą įspūdį, žymuo kaip visuma turi skiriamuosius požymius.

32 klasė. Į butelius išpilstytas geriamasis vanduo

- Priešingai, tais atvejais, kai pateiktame vaizde dėl nepakankamo **kontrasto** negalima atpažinti elemento kaip turinčio skiriamąjį požymį, jis neturės jokio poveikio vertinant žymens skiriamąjį požymį, nes vartotojas negalės iš karto atpažinti tokio elemento ir galiausiai atskirti žymens nuo kitų žymenų.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 28 klasė. Žaidimo sviediniai	Šiuo atveju elemento negalima aiškiai atpažinti atidžiai neapžiūrėjus dėl to, kad nėra kontrasto tarp elemento ir jo fono. Šis derinys nesuteikia žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio[7].

b. Išraižymas, įspaudas ir išgaubimas

Šiomis aplinkybėmis išraižymas turėtų būti suprantamas kaip (teksto arba dizaino) išpjaustymo arba išraižymo veiksmas ant objekto kieto paviršiaus.

Šiuo atveju įspaudas turėtų būti suprantamas kaip dizaino raižymo, formavimo ar štampavimo (ant paviršiaus arba objekto) veiksmas, kad dizainas būtų matomas ant iškilaus paviršiaus.

Šiuo atveju išgaubimas turėtų būti suprantamas kaip dizaino raižymo, formavimo ar štampavimo (ant paviršiaus arba objekto) veiksmas, kad dizainas būtų matomas ant įdubusio paviršiaus.

Dėl savo pobūdžio išraižymai, įspaudai ir išgaubimai susilieja su pačiu produktu, todėl juos sunkiau suvokti ir atpažinti. Vis dėlto išraižymai dažnai naudojami būtent erdviniams ženklams atskirti.

[7] Kontrastas gali priklausyti nuo žiūrėjimo sąlygų (ekranų, spaudinių ir pan.), todėl elementas gali būti lengviau ar sunkiau atpažįstamas. Pagal šią Praktiką laikoma, kad elementas nėra lengvai atpažįstamas.

- Išraižymo, įspaudo ar išgaubimo pagalba gaunamas efektas taip pat svarbus vertinant ar elementas bus atpažįstamas, vertinant bendrą žymens suvokimą skiriamųjų požymių atžvilgiu. Kai elementas yra atpažįstamas, galima įvertinti ar jis turi skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 32 klasė. Gėrimai	Apžiūrint pateiktą vaizdą įspaustas elementas gali būti atpažintas kaip turintis skiriamąjį požymį, todėl žymuo kaip visuma turi skiriamąjį požymį.
	Apžiūrint pateiktą vaizdą išraižytas elementas gali būti atpažintas kaip turintis skiriamąjį požymį, todėl žymuo kaip visuma turi skiriamąjį požymį.

16 klasė. Pieštukų dėžutės

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 11 klasė. Duonos skrudintuvas	Išraižytas vaizdinis elementas nėra pakankamai ryškus, lyginant jį su gaminio forma, todėl apžiūrint pateiktą vaizdą neįmanoma jo atpažinti. Taigi, šis elementas nesuteikia žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio.

- Iš esmės skiriamojo požymio neturinčio elemento išraižymo, įspaudo ar išgaubimo ant skiriamojo požymio neturinčios trimatės formos aplinkybė pati savaime nėra pakankama, kad žymuo įgytų skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
	Šis skiriamojo požymio neturintis elementas (paprasta geometrinė figūra – apskritimas), išraižytas ant skiriamojo požymio neturinčios formos, nesuteikia skiriamojo požymio žymeniui kaip visumai. Bendras įspūdis nėra išskirtinis, nes vartotojas negalės suvokti, kad šios prekės yra kilusios iš konkrečios įmonės.

32 klasė. Į butelius išpilstytas geriamasis vanduo	
 32 klasė. Į butelius išpilstytas geriamasis vanduo	Šie skiriamojo požymio neturintys elementai, išraižyti ant skiriamojo požymio neturinčios formos, nesuteikia skiriamojo požymio žymeniui kaip visumai. Bendras įspūdis nėra išskirtinis, nes vartotojas negalės atskirti, kad šią prekę pagamino konkreti įmonė.

3.1.3 Padėtis

Elemento, kurį turi žymuo, padėtis taip pat yra veiksnys, į kurį reikia atsižvelgti vertinant žymens skiriamąjį požymį, nes tai turės įtakos galimybei atpažinti tokį elementą kaip turintį arba neturintį skiriamąjį požymį, kuris galiausiai suteiks arba nesuteiks žymeniui skiriamąjį požymį.

- Apskritai skiriamuosius požymius turintys elementai suteiks žymeniui kaip visumai skiriamąjį požymį, nepaisant jų padėties ant prekės ir įprasto produkto pateikimo rinkoje, jeigu vertinant prekių ženklo paraiškoje pateiktą ženklo vaizdą juos galima atpažinti kaip turinčius skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
  32 klasė. Į butelius išpilstytas geriamasis vanduo	Visuose pavyzdžiuose žodinius ir vaizdinius elementus, nepaisant jų padėties, galima atpažinti kaip turinčius skiriamuosius požymius, todėl jie kiekvienam žymeniui kaip visumai suteikia skiriamąjį požymį. Nors prekių kilmės žymenys paprastai nėra dedami butelio dugne, kaip parodyta paskutiniame pavyzdyje, šios galimybės negalima atmesti.

 25 klasė. Avalynė	Prekių kilmės žymėjimus paprastai galima rasti avalynės vidpadyje. Šiuo atveju skiriamąjį požymį turinčio elemento padėtis yra tikėtina ir jį pateiktame vaizde aiškiai galima atpažinti kaip turintį skiriamąjį požymį, todėl šis elementas žymeniui kaip visumai suteikia skiriamąjį požymį.

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO

Žymuo	Pastabos
 33 klasė. Vynas	Etiketė, kurioje yra aprašomasis žodinis elementas ir kuriai parinkta vieta yra įprasta šios rūšies prekių pakuotėms, nesuteikia žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio.
 33 klasė. Vynas	Skiriamojo požymio neturintis elementas (tikėtina, kad tai yra gamybos metai) yra ant butelio dugno, o tai galbūt nėra įprasta vieta šios rūšies aprašomojo pobūdžio informacijai. Vis dėlto, dėl neįprastai pasirinktos vietos nesukuriamas akivaizdžiai neturinčio skiriamųjų požymių elemento skiriamasis požymis, todėl žymuo kaip visuma neįgyja skiriamojo požymio.

- Tam tikrais atvejais vartotojas gali skirtingai suvokti elementus dėl jų padėties ant prekių, todėl gali pasikeisti jo požiūris dėl šių elementų skiriamojo požymio.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	Pastabos
 3 klasė. Kosmetika	 3 klasė. Kosmetika	Žodinis elementas „CLOSE“ tiesiogiai nesusijęs su 3 klasės prekėmis. Jei žodinis elementas užrašytas centre, jis suvokiamas kaip turintis skiriamąjį požymį, kadangi neturi aprašomojo pobūdžio informacijos apie prekę. Todėl žymuo kaip visuma turi skiriamąjį požymį. Tačiau jei šis žodis užrašytas produkto viršuje, šalia dangtelio, jis bus suvokiamas kaip aprašomojo pobūdžio nuoroda, susijusi su dangtelio atidarymo ir uždarymo funkcija.

3.2 Spalvos

Vertinant spalvos skiriamąjį požymį, būtina atsižvelgti į bendrąjį interesą pernelyg neriboti spalvų prieinamumo kitiems ūkio subjektams, siūlantiems prekes ir paslaugas, kurios yra tokios pačios rūšies kaip ir tos, kurioms prašoma registracijos plg. žr. 2003 m. gegužės 6 d. Sprendimo *Libertel*, C-104/01, EU:C:2003:244, 60 punktą ir 2004 m. birželio 24 d. Sprendimo *Blau/Gelb*, C-49/02, EU:C:2004:384, 41 punktą.

Toliau išvardijamos situacijos, kuriose spalvos negali suteikti prekėms skiriamojo požymio:

- nepaisant prekei panaudotų spalvų skaičiaus, daugeliu atvejų spalva paprasčiausiai bus dekoratyvinis prekių elementas arba bus naudojama atsižvelgiant į vartotojo pageidavimą (pvz., automobilių arba marškinėlių spalvos);
- spalvą gali nulemti prekių rūšis (pvz., plaukų dažai);
- spalva gali atlikti techninę funkciją (pvz., raudona gesintuvų spalva, įvairios spalvos, naudojamos gaminant elektros kabelius);
- spalva taip pat gali būti **įprasta** (pvz., vėlgi, raudona gesintuvų spalva);
- spalva gali būti naudojama nurodant konkrečią prekės savybę, pvz., skonį (geltona spalva citrinų skoniui, rausva spalva žemuogių skoniui žymėti). Žr. 2017 m. gegužės 3 d. Sprendimo *GREEN STRIPES ON A PIN (col.)*, T-36/16, EU:T:2017:295, 43–47 punktus, kuriuose Teisingumo Teismas nurodė, kad žalia spalva, kuri suvokiama kaip

gamtos spalva, reikštų, kad atitinkama visuomenė ją turėtų suvokti kaip reiškiančią ekologinį nagrinėjamų prekių pobūdį (vėjo energijos transformatoriai).

Kaip patvirtino Teisingumo Teismas, vartotojai nėra pratę daryti prielaidų dėl prekių kilmės, remdamiesi prekių spalva arba prekių pakuotės spalva, jeigu nėra jokio grafinio ar žodinio elemento, nes paprastai spalva, laikantis dabartinės komercinės praktikos, nėra naudojama kaip identifikavimo priemonė (2002 m. gegužės 6 d. *Libertel*, C-104/01, EU:C:2003:244). Spalva paprastai savaime negali padėti atskirti konkrečios įmonės prekių (65 punktas). Todėl viena spalva iš esmės nesuteiks skiriamojo požymio kurioms nors prekėms ir paslaugoms, išskyrus išimtines aplinkybes. Ekspertizė visada turi būti atliekama vertinant kiekvieną konkretų atvejį.

- Iš esmės vien tai, kad tam tikros formos prekei naudojama viena spalva, kai nėra jokio kito skiriamąjį požymį turinčio žodinio arba vaizdinio elemento, nereiškia, kad tokiam žymeniui yra būdingas skiriamasis požymis.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO

Žymuo	Pastabos
 9 klasė. Atminties kortelė	Šiame pavyzdyje vartotojai vienos geltonos spalvos naudojimo ant trimatės formos nesuvoks kaip kilmės nuorodos. Rinkoje įprasta naudoti spalvas šios rūšies prekėms.
 16 klasė. Pieštukai	Šiuo atveju vienos spalvos naudojimas turėtų būti suvokiamas ne kaip prekių kilmės žymėjimas, bet veikiau kaip informacija apie atitinkamų prekių savybes. Todėl žymuo neturi skiriamojo požymio.

- Tačiau negalima atmesti galimybės, kad konkretus spalvų išdėstymas, kuris nėra įprastas prekėms ir kuriuo sukuriamas bendras įsimintinas įspūdis, gali suteikti žymeniui kaip visumai skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 7 klasė. Vėjo turbina	Šis konkretus spalvų išdėstymas ant vėjo turbinos rinkoje yra neįprastas, bet pakankamai paprastas, kad sukurtų įsimintiną bendrą įspūdį vartotojui specialistui, kuris tokį spalvų išdėstymą prisimins kaip atpažinimo priemonę.
 7 klasė. Elektrinis durų atidarymo įtaisas	Šis konkretus spalvų išdėstymas ant garažo vartų vamzdinio variklio sukuria lengvai įsimenamą bendrą įspūdį. Šiame konkrečiame rinkos sektoriuje prekių dažniausiai ieško profesionalūs vartotojai, kurie įpratę atpažinti šių prekių komercinę kilmę pagal jų spalvas. Prekės naudojimo metu dažniausiai nėra matomos, todėl spalvų derinys nėra suvokiamas kaip dekoratyvinis elementas. Todėl žymuo kaip visuma turi skiriamąjį požymį.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 9 klasė. Mobiliųjų telefonų dėklai	Rinkoje įprasta naudoti spalvų derinius mobiliųjų telefonų dėklams. Todėl vartotojas šį spalvų derinį suvoks ne kaip kilmės nuorodą, bet kaip įprastą šių prekių dekoravimą. Žymuo kaip visuma neturi skiriamojo požymio.
 20 klasė. Kėdės	Šiuo deriniu perteikiama tik dekoratyvinio pobūdžio informacija, kuri nebus atpažįstama kaip prekės kilmės nuoroda. Taigi, ji nesuteiks žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio.

3.3 Veiksnių ir elementų derinys

Žinoma, yra situacijų, kai erdviniame ženkle yra daugiau nei vienas iš pirmiau aptartų elementų.

Be to, gali būti atvejų, kai, siekiant nustatyti žymens skiriamojo požymio elementų poveikį, svarbūs gali būti daugiau nei vienas iš pirmiau minėtų veiksnių.

Visais atvejais žymens skiriamasis požymis priklausys nuo bendro įspūdžio, kurį sukelia šių veiksnių ir elementų derinys.

3.3.1 Veiksnių derinys

- Kai keletas veiksnių (pvz., dydis, padėtis arba kontrastas) turi neigiamą poveikį atpažįstant elementą kaip turintį skiriamąjį požymį, tai reiškia, kad bendras įspūdis, kurį sukelia žymuo, nebus išskirtinis.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 33 klasė. Vynas	Žodinio elemento dydis, padėtis ir nekontrastingos spalvos lemia tai, kad bendras įspūdis nėra išskirtinis. Šis elementas negali būti atpažįstamas kaip skiriamąjį požymį turintis elementas atidžiai neapžiūrėjus, kadangi jis yra mažiau pastebimoje butelio vietoje, labai mažo dydžio ir nekontrastingos spalvos. Taigi, šis elementas nesuteiks žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio.
 9 klasė. Akiniai	Šio elemento dydis ir jo išraižymas nesudaro sąlygų jį atpažinti, nes tokių elementų negalima pastebėti atidžiai neapžiūrėjus. Todėl sukeliamas bendras įspūdis nėra išskirtinis.

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 9 klasė. Akiniai	Šiuo atveju žodinio elemento dydis ir jo kontrastas su prekėmis sudaro sąlygas atpažinti elementą kaip turintį skiriamąjį požymį: kartu šie aspektai lemia išskirtinį bendrą įspūdį.

3.3.2 Skiriamojo požymio neturinčių elementų derinys

- Apskritai skiriamojo požymio neturinčios trimatės formos ir žodinių, ir (arba) vaizdinių elementų, kurių kiekvienas laikomas neturinčiu skiriamojo požymio, derinys nesukuria skiriamąjį požymį turinčio žymens.

Pavyzdžiai:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 33 klasė. Vynas	Žodiniai ir vaizdiniai elementai neturi skiriamojo požymio, nes juose pateikiama aprašomoji informacija apie atitinkamas prekes. Nors elementai yra trimatės formos vidurinėje dalyje, nepaisant pakankamo dydžio ir kontrasto, jie nesuteikia žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio, nes vartotojas nesuvoks šio derinio kaip nuorodos į kilmės šaltinį.

 25 klasė. Avalynė 16 klasė. Pakuotės	Atsitiktinis paprastų geometrinių figūrų išdėstymas ant prekės, priskiriamos 16 klasei, trimatės formos ir ant avalynės, priskiriamos 25 klasei, įprastos pakuotės nesukuria išskirtinio bendro įspūdžio, nes vartotojas šį konkretų derinį suvoks ne kaip komercinės kilmės nuorodą, bet tik kaip galimą pakuotės dekoraciją.
 30 klasė. Dribsniai	Skiriamojo požymio neturinčių elementų derinys negali suteikti žymeniui skiriamojo požymio, jeigu jį sudaro skiriamojo požymio neturinčios dribsnių dėžutės forma, kaip parodyta pavyzdyje. Vartotojai žymenį suvoktų kaip paprastą ir įprastą formą su aprašomojo pobūdžio informacija apie atitinkamas prekes.
 30 klasė. Šokoladas	Šis elementų, kurie patys savaime neturi skiriamųjų požymių, derinys nesuteikia žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio.

- Vis dėlto skiriamojo požymio neturinčios trimatės formos derinys su elementais, kurių kiekvienas atskirai laikomas neturinčiu skiriamojo požymio, atsižvelgiant į atitinkamo vartotojo suvokimą ir viso žymens kompoziciją, galėtų būti suvokiamas kaip prekių kilmės žymėjimas.

Pavyzdžiai:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 30 klasė. Šokoladas	Aprašomojo pobūdžio elementai yra išdėstyti taip, kad sukuriama saulė ar gėlė. Ši kompozicija gali būti suvokiama kaip prekių kilmės ženklas, todėl žymeniui kaip visumai suteikia skiriamąjį požymį.
 33 klasė. Vynas	Daug kartų pasikartojantys kontrastingos spalvos taškai, naudojami ant skiriamojo požymio neturinčios formos, padeda sukurti rinkoje neįprastą derinį, todėl žymeniui kaip visumai suteikia skiriamąjį požymį.

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 21 klasė. Kavos puodeliai	Daug kartų pasikartojantys kontrastingos spalvos taškai šiuo atveju bus laikomi paprasčiausiu ornamentu. Todėl šie elementai negali suteikti žymeniui kaip visumai skiriamojo požymio, nes dekoratyviniai elementai yra įprastai naudojami aptariamų prekių rinkoje.

3.3.3 Skiriamąjį požymį turinčių ir tokio požymio neturinčių žodinių, vaizdinių elementų ir spalvų derinys

- Apskritai skiriamąjį požymį turinčio elemento derinys su kitais tokio požymio neturinčiais elementais ant neturinčios skiriamųjų pažymių trimatės formos gali suteikti ženklui kaip visumai skiriamąjį požymį, jeigu skiriamąjį požymį turinį elementą galima aiškiai atpažinti tarp visų kitų elementų.

Pavyzdys:

TURI SKIRIAMĄJĮ POŽYMĮ	
Žymuo	Pastabos
 30 klasė. Šokoladas	Nepaisant daugybės kitų skiriamojo požymio neturinčių elementų, žodinis elementas „ECS“ dėl dydžio, padėties ir pakankamo kontrasto su preke gali būti atpažintas kaip skiriamąjį požymį turintis elementas, todėl žymeniui kaip visumai jis suteikia skiriamąjį požymį.

- Tačiau jeigu vartotojas skiriamąjį požymį turinčio elemento iš karto neatpažįsta dėl kitų skiriamojo požymio neturinčių elementų gausos, toks derinys gali lemti tai, kad žymuo neturės skiriamojo požymio

Pavyzdys:

NETURI SKIRIAMOJO POŽYMIO	
Žymuo	Pastabos
 30 klasė. Šokoladas	Žodinis elementas „ECS“ tampa nepastebimas tarp daugybės skiriamojo požymio neturinčių elementų. Dėl savo padėties ant prekės, dydžio ir nepakankamo kontrasto atidžiai neapžiūrėjus jis negali būti atpažintas kaip skiriamąjį požymį turintis elementas, todėl žymeniui kaip visumai jis nesuteikia skiriamojo požymio.