

ИЗВЕШТАЈ

ДИСТИНКТИВНОСТ
ТРОДИМЕНЗИОНАЛНИХ
ЖИГОВА (ЖИГ КОЈИ ЈЕ
САЧИЊЕН ИЗ ОБЛИКА) КОЈИ
САДРЖЕ ВЕРБАЛНЕ И/ИЛИ
ФИГУРАТИВНЕ ЕЛЕМЕНТЕ
КАДА ОБЛИК САМ ПО СЕБИ
НИЈЕ ДОВОЉНО
ДИСТИНКТИВАН

Институт за интелектуалну својину
Босне и Херцеговине

Напомена за Завод за интелектуалну својину:

Овај Извештај припремљен је у складу са Заједничким саопштењем насталим из Заједничких пракси за жигове, које је развила Европска мрежа Завода за интелектуално власништво (ЕМЗИВ) и има за циљ да обезбеди смернице везане за дистинктивност тродимензионалних жигова (жигова који су сачињени из облика) који садрже вербалне и/или фигуративне елементе када облик сам по себи није довољно дистинктиван. Он пружа преглед стандарда квалитета Завода за утврђивање минималног прага дистинктивности жигова који су сачињени из облика када је облик сам по себи недистинктиван.

Овај Извештај, када се усвоји на државном нивоу, може да се објави у сврху даљег повећавања транспарентности, правне сигурности и предвидљивости у корист испитивача и корисника подједнако.

1. РЕЛЕВАНТНИ ПОДАЦИ

Ова пракса тиче се дистинктивности тродимензионалних жигова (жигова који су сачињени из облика) који садрже вербалне и/или фигуративне елементе када облик сам по себи није дистинктиван, и има за циљ утврђивање минималног прага дистинктивности жигова који су сачињени из облика када је облик сам по себи недистинктиван.

Ова Пракса се објављује преко овог Извештаја у сврху даљег повећавања транспарентности, правне сигурности и предвидљивости у корист испитивача и корисника подједнако.

Подручје примене Праксе је процена свеобухватне својствене дистинктивности жигова који су сачињени из облика који се састоје од недистинктивног облика робе, амбалаже или посуда и других елемената на које се жиг који је сачињен из облика односи, уз апсолутно преиспитивање основа.

Следеће теме су ван оквира ове Праксе:

- процена дистинктивности облика;
- процена дистинктивности самосталних елемената;
- импликације по релативној основи;
- стечена дистинктивност;
- облици или друге карактеристике које потичу од природе саме робе, а које су неопходне како би се добио технички резултат или дала материјална вредност роби (Art. 4(1)(e) EUTMD).

2. ПРАКСА

Следећи текст резимира кључне поруке и главне изјаве принципа Праксе. Комплетан текст и сви илустративни примери који се користе могу се наћи у Анексу 1 овог Извештаја.

Како би се утврдило да ли је праг дистинктивности постигнут, користе се различити елементи и фактори који утичу на дистинктивност знака као целине.

ВЕРБАЛНИ И ФИГУРАТИВНИ ЕЛЕМЕНТИ

Као почетна тачка, ако недистинктивни облик садржи елемент који је самостално дистинктиван, то се сматра довољним да читав знак у целини буде дистинктиван. Величина и размера вербалних/фигуративних елемената, њихов контраст у односу на облик, као и њихов стварни положај на облику, представљају факторе који могу да утичу на перцепцију знака при оцени његове дистинктивности.

Величина/размера

ДИСТИНКТИВНО



Класа 9 Безбедна дигитална меморијска картица

ДИСТИНКТИВНО



Класа 14 Сатови

Када је вербални/фигуративни елемент довољно велик да буде јасно препознат као дистинктиван, и довољно утиче на општи утисак знака, сматра се да је знак у целини дистинктиван.

Такође треба узети у обзир и специфичне реалности на тржишту. Потрошачи имају навику да препознају мање елементе на одређеној роби. Упркос малој величини, вербални елементи се и даље могу препознати као дистинктивни елементи у приказу.

Контраст боја

ДИСТИНКТИВНО



Класа 32 Флаширана вода за пиће

НЕДИСТИНКТИВНО



Класа 28 Лопте за игру

Коришћење боја с мањим контрастом ипак може да буде довољно како би се елемент

Када елемент не може јасно да се препозна као дистинктиван у приказу због одсуства

препознао као дистинктиван у приказу, што даје дистинктиван знак. Општа оцена зависи од дистинктивности таквог елемента.

контраста, елемент неће утицати на процену дистинктивности знака јер потрошач не може одмах да препозна такав елемент и да разликује тај знак од других.

Положај

ДИСТИНКТИВНО



Класа 3 Козметика

НЕДИСТИНКТИВНО



Класа 3 Козметика

У неким ситуацијама, потрошачи могу различито да посматрају елементе због њиховог положаја на роби, чиме се мења закључак о дистинктивности.

БОЈЕ

При процени дистинктивног карактера боје, потребно је обратити пажњу на општи интерес како се не би неоправдано ограничила расположивост боја за друге трговце који нуде на продају робу или услуге истог типа као што је она за коју се тражи регистрација (cf. Libertel and Heidelberger Bauchemie).

НЕДИСТИНКТИВНО



Класа 9 Меморијска картица

ДИСТИНКТИВНО



Класа 7 Електрични отварач врата

Сама чињеница додавања једне боје уз облик робе у одсуству било ког другог дистинктивног вербалног или фигуративног елемента не чини да знак сам по себи буде дистинктиван. Потрошачи неће сматрати

Не може се искључити да одређени распоред боја, који је неуобичајен за дату робу и којим се ствара упечатљив доживљај, неће учинити да знак у целини буде дистинктиван.

да се додавањем појединачне жуте боје уз облик добија индикација порекла. Употреба боје на оваквој врсти робе је честа на тржишту.

КОМБИНАЦИЈА ФАКТОРА И ЕЛЕМЕНАТА

Сигурно постоје ситуације у којима жиг који је сачињен из облика садржи више од једног горе наведеног елемента. Штавише, могу да постоје случајеви у којима је више од једног горе наведеног фактора релевантно за утврђивање утицаја елемената на дистинктивност знака. У свим ситуацијама, дистинктивност знака зависи од укупног утиска који се добија комбинацијом ових фактора и елемената.

ДИСТИНКТИВНО



Класа 30 Чоколада

Комбинацијом недистинктивног облика са елементима који се сматрају лишеним дистинктивног карактера може се добити знак који је у целини дистинктиван. У овом примеру, иако су текстуални елементи дескриптивни, њихов распоред у форми сунца или цвета даје општи утисак дистинктивности.

НЕДИСТИНКТИВНО



Класа 25 Обућа / Класа 16 Амбалажа

Насумичан распоред једноставних геометријских облика на облику робе у класи 16 и на уобичајеној амбалажи обуће у класи 25 не одаје општи утисак који је дистинктиван јер потрошач неће опазити ову посебну комбинацију као ону која указује на комерцијално порекло, већ као могућу декорацију амбалаже.

Пракса

**ДИСТИНКТИВНОСТ
ТРОДИМЕНЗИОНАЛНИХ
ЖИГОВА (ЖИГ КОЈИ ЈЕ
САЧИЊЕН ИЗ ОБЛИКА) КОЈИ
САДРЖЕ ВЕРБАЛНЕ И/ИЛИ
ФИГУРАТИВНЕ ЕЛЕМЕНТЕ
КАДА ОБЛИК САМ ПО СЕБИ
НИЈЕ ДОВОЉНО
ДИСТИНКТИВАН**

Садржај

1. УВОД	1
1.1 Циљ овог документа.....	1
1.2 Дефиниција жига који је сачињен из облика	1
1.3 Оквир Праксе	2
1.4 Уобичајени стандарди приказа	2
2. ИСПИТИВАЊЕ ЖИГОВА КОЈИ СУ САЧИЊЕНИ ИЗ ОБЛИКА: ОЦЕНА ДИСТИНКТИВНОСТИ	3
3. ПРИНЦИПИ ПРАКСЕ: ЕЛЕМЕНТИ И ФАКТОРИ КОЈИ УТИЧУ НА ДИСТИНКТИВНОСТ ЗНАКА КАО ЦЕЛИНЕ	4
3.1 Вербални и фигуративни елементи	5
3.1.1 Величина/размера	5
3.1.2 Контраст.....	9
3.1.3 Положај	14
3.2 Боје.....	17
3.3 Комбинација фактора и елемената	21
3.3.1 Комбинација фактора	21
3.3.2 Комбинација недистинктивних елемената.....	23
3.3.3 Комбинација дистинктивних и недистинктивних вербалних/фигуративних елемената и боја.....	26

1. УВОД

1.1 Циљ овог документа

Овај Извештај има за циљ утврђивање општих принципа за оцену дистинктивности тродимензионалних жигова (жигова који су сачињени из облика) који садрже вербалне и/или фигуративне елементе када облик сам по себи није дистинктиван, и има за циљ утврђивање минималног прага дистинктивности жигова који су сачињени из облика када је облик сам по себи недистинктиван.

Треба да служи као референца за овај Завод за интелектуалну својину (ЗИС), удружења корисника, подносиоце захтева, носиоце права, представнике и друга заинтересована лица.

Принципи ове праксе су осмишљени да се генерално примењују и имају за циљ да покрију велику већину случајева. Иако се измене дистинктивног карактера увек оцењују за сваки појединачни случај, принцип служи као смерница за оцену суштинске дистинктивности жигова који су сачињени из облика и који садрже друге елементе када облик сам по себи није дистинктиван. Осим тога, не искључује се могућност да знак буде одбачен по другом основу осим по основу одсуства дистинктивности.

1.2 Дефиниција жига који чини облик

Жигови који су сачињени из облика су жигови који се састоје или обухватају тродимензионалне облике, укључујући посуде, амбалажу, сам производ или њихов изглед.

Жигови који су сачињени из облика, као сви други жигови, треба да се састоје од знака по којем роба једног произвођача може да се разликује од робе другог произвођача и који може да се прикаже у регистру на начин који надлежним органима и јавности омогућава да јасно и прецизно утврде предмет заштите који је власнику одобрен (Члан 3 Директиве о жиговима). У ту сврху и како би се обезбедила правна сигурност и исправно управљање системом регистрације жигова, неопходно је обезбедити да знак буде представљен на начин који је јасан, прецизан, независан, лако доступан, читљив, трајан и објективан (Уводна напомена 13 Директиве о жиговима).

Жигови који су сачињени из облика се најчешће деле у три категорије:

- облици невезани за саму робу и услуге;
- облици који се састоје од облика саме робе или делова робе;
- облици амбалаже или посуде.

Облици који су невезани за саму робу или услуге су обично дистинктивни. Међутим, може бити теже да се дође до закључка о дистинктивности у случају облика који се састоје од самог облика робе и облика амбалаже или посуде.

На крају, иако је Суд у више случајева одлучио да није прикладно примењивати строже критеријуме при процени дистинктивног карактера тродимензионалних ознака које се састоје од облика саме робе (07/10/2004, C-136/02 P, *Torches*, EU:C:2004:592, § 32),

њихове посебне карактеристике, то јест њихова способност да преузму форму самог производа или његове амбалаже заиста доводи до питања дистинктивности која не утиче на друге врсте жигова, захваљујући чему је теже утврдити дистинктивност јер јавност не види такве жигове на исти начин као текстуални или фигуративни жиг (§ 30 горенаведене судске праксе). Релевантна јавност нема навику да ствара претпоставке о пореклу производа на основу њиховог облика или облика амбалаже. Стога, у одсуству било каквог графичког (укључујући боје) или текстуалног елемента, релевантни облик мора значајно да одступа од норме или обичаја сектора или, с друге стране, такви графички или текстуални елементи постају суштински за преношење дистинктивности на жиг који чини облик који иначе не би био квалификован за регистрацију.

1.3 Оквир Праксе

Оквир ове Праксе је следећи:

Оцена опште својствене дистинктивности жигова који су сачињени из облика који се састоје од недистинктивног облика саме робе, амбалаже или посуде, и других елемената које жиг који чини облик обухвата, уз апсолутно преиспитивање основа.

За потребе ове праксе, облици који су наведени као примери сматрају се суштински недистинктивним.

У Пракси се врши преглед следећих елемената:

- вербални и/или фигуративни елементи;
- појединачна боја и комбинације боја;
- комбинације елемената.

Следеће теме су ван оквира ове Праксе:

- процена дистинктивности облика;
- процена дистинктивности самосталних елемената;
- импликације по релативним основама;
- стечена дистинктивност;
- облици или друге карактеристике које потичу од природе саме робе, које су неопходне како би се добио технички резултат или које дају материјалну вредност роби (члан 4(1)(е) Директиве о жиговима).

1.4 Уобичајени стандарди приказа

Члан 3(б) Директиве о жиговима наводи јасне стандарде приказа за све знаке, наводећи да морају бити способни да буду приказани у регистру на начин који омогућава надлежним органима и јавности да јасно и прецизно утврде предмет заштите који је одобрен власнику. Уводна напомена 13 додаје значај потребе да знак буде способан да буде представљен на јасан, **прецизан, независан, лако доступан, читљив, трајан и објективан начин**, с текстом који је наведен у члану 3(1) Имплементационе уредбе о жиговима.

Приказ жига (у даљем тексту **приказ**) дефинише предмет његове регистрације како је

наведено у члану 3(2) Имплементационе уредбе о жиговима ⁽⁵⁾. Иако Директива о жиговима не предвиђа такву јасну изјаву, исто се може извући из члана 3(б) Директиве о жиговима

Стога јасан и прецизан приказ облика, заједно са свим елементима које обухвата, дефинише предмет захтева за регистрацију жига ⁽⁶⁾.

2. ИСПИТИВАЊЕ ЖИГОВА КОЈИ СУ САЧИЊЕНИ ИЗ ОБЛИКА: ОЦЕНА ДИСТИНКТИВНОСТИ

- **Функција жига:** да би жиг имао дистинктиван карактер, мора да буде способан да испуни своју суштинску функцију, првенствено да гарантује идентитет комерцијалног порекла обележене робе и/или услуге за потрошача тиме што му омогућава, без икакве забуне, да разликује робу или услуге од роба и услуга другог порекла ⁽⁷⁾.
- **Референце на робу:** дистинктивност се мора оценити, пре свега, по основу референце на робу за коју се регистрација тражи и, осим тога, по основу референце на перцепцију релевантне јавности – потрошача ⁽⁸⁾.
- **Перцепција потрошача ⁽⁹⁾ и јединствени правни стандард:** перцепција је заправо перцепција просечног потрошача који је разумно добро обавештен и разумно добро примећује и примењује опрез. Међутим, како је наведено изнад, перцепција просечног потрошача није нужно иста у случају жигова који су сачињени из облика у поређењу с вербалним или фигуративним жиговима који се састоје од знака независног од изгледа робе коју означава. (12/02/2004, C-218/01, Perwoll, EU:C:2004:88). У овом погледу реалност на тржишту игра улогу током ове оцене јер утиче на перцепцију потрошача у погледу знака који се састоји од самог производа или његове амбалаже.

Испитивање дистинктивног карактера жигова који су сачињени из облика треба да се спроводи у следећим корацима.

Корак 1: Идентификација елемената знака и оцена њихове суштинске дистинктивности.

Завод ће утврдити све **елементе** које жиг који је сачињен из облика обухвата и њихову суштинску дистинктивност, који су за потребе овог општег обавештења следећи:

⁽⁵⁾ Имплементациона уредба Комисије (ЕУ) 2018/626, од 5. марта 2018.

⁽⁶⁾ Принципи у овој пракси приказани су примерима који су стандардизовани у формату 8 cm x 8 cm.

⁽⁷⁾ Погледати C-39/97, Canon, § 28 and T-79/00, LITE, § 26.

⁽⁸⁾ Видети C- 53/01 P, Linde, § 41, C-363/99, Postkantoor, § 34, Здружени предмети C-468/01 P to C-472/01 P, Tabs (3D), § 33.

⁽⁹⁾ „Потрошача”, за потребе ове праксе односи се на јавност у целини, као и на професионалну јавност.

- вербални и фигуративни елементи,
- боје (појединачне и комбинације боја) и,
- комбинације горе наведеног.

Уколико облик обухвата вербалне и фигуративне елементе, њихова идентификација и оцена дистинктивности треба да укључује разматрање следећих фактора:

- величина/размера елемената у односу на облик;
- контраст елемента у односу на облик и;
- положај елемента на облику.

Када облик обухвата боју и комбинацију боја, њихова идентификација и оцена дистинктивности треба да укључује разматрање посебног распореда боја на одређеном облику.

Корак 2: Оцена дистинктивности знака као целине

Оцена дистинктивности мора да се заснива на општем утиску о комбинацији облика и елемената које обухвата, у односу на предметну робу, и разматрање перцепције потрошача на коју могу да утичу специфичне реалности тржишта.

3. ПРИНЦИПИ ПРАКСЕ: ЕЛЕМЕНТИ И ФАКТОРИ КОЈИ УТИЧУ НА ДИСТИНКТИВНОСТ ЗНАКА КАО ЦЕЛИНЕ

Као почетна тачка, ако недистинктивни облик садржи елемент који је самостално дистинктиван, то се сматра довољним да читав знак у целини буде дистинктиван.

Пример:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 33 Вино	Знак се састоји од недистинктивног облика флаше и јасно препознатљивог дистинктивног фигуративног елемента. Стога је знак у целини дистинктиван.

3.1 Вербални и фигуративни елементи

Величина и размера вербалних/фигуративних елемената, њихов контраст у односу на облик, као и њихов стварни положај на облику, представљају факторе који могу да утичу на перцепцију знака при оцени његове дистинктивности.

3.1.1 Величина/размера

Величина и размера елемената мора се узети у обзир при процени дистинктивног карактера жига који је сачињен из облика. Оцена се прво и пре свега заснива на приказу знака који је поднео подносилац захтева, без обзира на уобичајену величину производа. Дистинктивни елемент мора да буде јасно видљив на приказу како би се знак оценио као дистинктиван у целини. Нису потребне одређене размере између елемената и облика.

- Сходно томе, када је вербални/фигуративни елемент довољно велик да буде јасно препознат као дистинктиван, и када има довољан утицај на општи утисак знака, сматра се да је знак дистинктиван у целини.

Примери:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 9 Безбедна дигитална меморијска картице	Упркос малој величини овог типа меморијских картица, вербални елемент је велик у односу на облик и може се јасно препознати као дистинктиван елемент на приказу, што знак чини дистинктивним у целини.

- Када је елемент **велик**, али препознат као недистинктиван, сама његова величина, у односу на облик, није довољна да знак буде дистинктиван у целини.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 3 Козметика	У овим примерима, упркос великим недистинктивним вербалним/фигуративним елементима на недистинктивним облицима, знаци нису дистинктивни у целини. Један садржи дескриптивне информације о роби, док други садржи приказ једноставног геометријског облика, који је такође недистинктиван.



Класа 25 Обућа / Класа 16 Амбалажа

- **Специфичне реалности тржишта** се такође морају узети у обзир. Потрошачи имају навику да идентификују мање елементе на одређеној роби, у ком случају елементи релативно мале величине могу ипак да имају довољан утицај да знак у целини буде дистинктиван, под условом да њихова величина ипак омогућава да буду јасно препознати као дистинктивни.

Примери:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 18 Држачи пословних картица у облику футрола за картице	Мале ознаке порекла се често користе на роби као што су држачи пословних картица или сатови. Стога, упркос малој величини вербалних елемената у односу на недистинктивни облик, знак у целини је дистинктиван јер се вербални елементи могу идентификовати као дистинктивни елементи на приказу, што знак чини дистинктивним у целини.



Класа 14 Сатови



Класа 12 Камиони

У овом посебном сегменту, ознаке порекла су обично релативно мале у односу на величину робе. Релативно мала величина вербалног елемента у односу на камион не спречава да он буде јасно препознат као дистинктиван елемент у приказу, чиме утиче на општи доживљај, јер су потрошачи навикли на овакву праксу.

- Када је вербални/фигуративни елемент толико мали да се не може препознати као дистинктиван, он нема довољан утицај на општи утисак те стога не чини облик дистинктивним у целини.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 33 Вино	У овим примерима, вербални/фигуративни елементи су толико мали да се не могу препознати на приказу и њихова дистинктивност не може да се утврди. Стога они немају довољан утицај на општи утисак и знак је недистинктиван у целини.
 Класа 9 Безбедна дигитална меморијска картица	

3.1.2 Контраст

Употреба контраста такође може да утиче на способност идентификације вербалног/фигуративног елемента, а самим тим и на дистинктивност знака у целини. Контраст се може постићи употребом различитих нијанси боја или подебљавањем/гравирањем/утискивањем одређених елемената на одређеној роби.

а. Контраст боја

- Коришћење боја с мањим контрастом ипак може да буде довољно како би се

елемент препознао као дистинктиван у приказу, што даје дистинктиван знак. Општа оцена зависи од дистинктивности таквог елемента.

Примери:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 33 Вино	Упркос употреби боја с мањим контрастом, фигуративни елемент на флаши и даље може да пренесе дистинктивни карактер на знак у целини јер се елемент може јасно препознати као дистинктиван у приказу.
 Класа 32 Флаширана вода за пиће	Упркос употреби боја с мањим контрастом између вербалног елемента и флаше, први се и даље може идентификовати као дистинктиван, те стога општи утисак чини да знак буде дистинктиван у целини.

- Супротно томе, када се елемент не може јасно идентификовати као дистинктиван у приказу **због мањка контраста**, елемент не утиче на оцену дистинктивности знака јер потрошач не може одмах да препозна такав елемент и да разликује знак од других знакова.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 28 Лопте за игру	У овом случају, елемент се не може јасно идентификовати без детаљније анализе због мањка контраста између елемента и његове позадине. Комбинација не чини знак дистинктивним у целини ⁽¹⁰⁾.

b. Г р а в и р а њ е / у т и с к и в а њ е / о т и с к и в а њ е

Гравирање у овом контексту треба схватити као радњу сечења или урезивања (текста или дизајна) на површину чврстог предмета.

Утискивање овде треба схватити као радњу урезивања, калупљења, печатирања дизајна на (површину или предмет) тако да се истиче на издигнутом рељефу.

Отискивање овде треба разумети као радњу урезивања, калупљења или печатирања дизајна на (површину или предмет) тако да се истиче на удубљеном рељефу.

Због њихове природе, боје гравирања, утискивања, отискивања мешају се са самим производом због чега се теже примећују и идентификују. Ипак, гравуре се често користе за разликовање жигова који су сачињени из облика.

- Ефекат гравирања/утискивања/отискивања може такође јасно да утиче на идентификацију елемента и на општу оцену дистинктивности знака. Након што се елемент идентификује, могуће је доношење одлуке о његовој дистинктивности.

¹⁰ Контраст може да варира у зависности од услова гледања (екран, штампани материјал итд.), што елемент чини мање или више препознатљивим. За потребе ове Праксе сматра се да се елемент не може јасно идентификовати.

Примери:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 32 Пића	Угравирани елемент се може идентификовати као дистинктиван у приказу и, стога, чини знак дистинктивним у целини.
 Класа 16 К у т и ј а з а о л о в к е	Угравирани елемент се такође може идентификовати као дистинктиван на датом приказу те је, стога, знак дистинктиван у целини.

НЕДИСТИНКТИВНО

Знак



Класа 11 Тостер

Коментари

Угравирани фигуративни елемент нема довољан контраст у односу на облик и стога не може јасно да се идентификује у приказу. Стога он не чини знак дистинктивним у целини.

У принципу, чињеница постојања угравираног/утиснутог/отиснутог недистинктивног елемента на недистинктивном облику сама по себи није довољна да знак буде дистинктиван.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО

Знак



Коментари

Недистинктивни елемент (једноставан геометријски облик – круг) који је угравиран на недистинктиван облик не даје дистинктивност знака у целини. Општи утисак је недистинктиван јер потрошач не може да одреди да предметна роба потиче од одређеног произвођача.



Класа 32 Flaширана вода за пиће

Ови недистинктивни елементи који су угравирани на недистинктивни облик не доносе дистинктивност знака у целини. Општи утисак је недистинктиван јер потрошач не може да разликује да предметна роба потиче од одређеног произвођача.

3.1.3 Положај

Положај елемента који знак обухвата је такође фактор који треба узети у обзир при процени дистинктивног карактера знака, јер утиче на способност идентификације таквог елемента као дистинктивног или недистинктивног, те на крају преноси дистинктивни карактер на знак.

- Генерално, дистинктивни елементи чине знак дистинктивним у целини, независно од њиховог положаја на роби и уобичајеног приказа производа на тржишту, под условом да се могу препознати као дистинктивни на приказу у захтеву за регистрацију жига.

Примери:

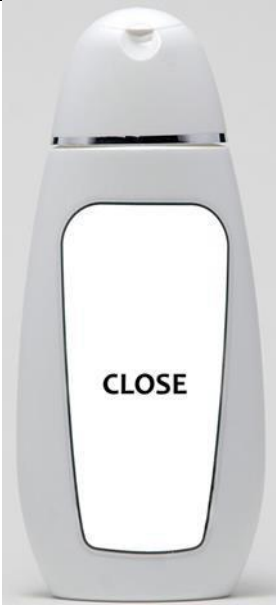
ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
  К л а с а 32 Ф л а ш и р а н а в о д а з а п и ћ е	Вербални и фигуративни елементи могу се идентификовати као дистинктивни у свим примерима, независно од њихове позиције, чиме чине сваки знак дистинктивним у целини. Иако се знаци порекла најчешће не постављају на доњи део флаше, као што је приказано у последњем примеру, ова могућност није искључена.
 К л а с а 25 О б у ћ а	Ознака порекла може се често наћи на улошку у обући. У овом случају, дистинктивни елемент је постављен на очекивано место и јасно се може препознати као дистинктиван у приказу, што чини знак дистинктивним у целини.

НЕДИСТИН КТИВНО

Знак	Коментари
 Класа 33 Вино	Етикета садржи дескриптивни вербални елемент, постављен на типичној позицији за овај тип амбалаже робе, и не чини знак дистинктивним у целини.
	Недистинктивни елемент (могуће година производње) поставља се на доњи део флаше, што можда није типична позиција за ову врсту дескриптивних информација. Ипак, неуобичајена позиција не додаје дистинктивни карактер јасно недистинктивном елементу, те је стога знак недистинктиван у целини.

- У неким ситуацијама, потрошачи могу различито да посматрају елементе због њиховог положаја на роби, чиме се мења закључак о дистинктивности.

Примери:

ДИСТИНКТИВНО	НЕДИСТИНКТИВНО	Коментари
 Класа 3 Козметика	 Класа 3 Козметика	Вербални елемент „ЗАТВОРИ” није повезан с робом у класи 3. Када се постави на централно место, вербални елемент се сматра дистинктивним, јер не пружа дескриптивни опис робе. Стога је знак у целини дистинктиван. Међутим, када се постави на врх производа, недалеко од поклопца, сматра се дескриптивним описом функције отварања/затварања поклопца.

3.2 Боје

При процени дистинктивног карактера боје, потребно је обратити пажњу на општи интерес како се не би неоправдано ограничила расположивост боја за друге трговце који нуде на продају робу или услуге истог типа као што је она за коју се тражи регистрација, видети пресуде 06/05/2003, *Libertel*, C-104/01, EU:C:2003:244, § 60, и 24/06/2004, *Blau/Gelb*, C-49/02, EU:C:2004:384, § 41.

Ситуације у којима боја не може да пружи дистинктивност роби могу бити следеће:

- у многим примерима, боја представља само декоративни елемент робе или је у складу са захтевом потрошача (нпр. боја аутомобила или мајица), независно од броја предметних боја;
- боја може да означава природу робе (на пример за мастило);
- боја може да буде технички функционална (нпр. црвена боја за противпожарне апарате, различите боје за електричне каблове);
- боја такође може да буде **уобичајена** (на пример, опет црвена за противпожарне апарате);
- боја може да означава одређену карактеристику робе, као што је укус (жута за укус лимуна, ружичаста за укус јагоде). Видети пресуду of 03/05/2017, T-36/16, *GREEN STRIPES ON A PIN (col.)*, EU:T:2017:295, §§ 43 до 47, у којој Суд наводи да зелена боја, која се сматра бојом природе, може да наведе релевантну јавност

да сматра да зелена боја означава еколошку природу предметне робе (конвертери ветрогенератора).

Како је потврдио Суд правде, потрошачи немају навику да доносе претпоставке о пореклу робе на основу боје робе или боја амбалаже у одсуству било каквог графичког или текстуалног елемента, јер се према правилу боја не користи као средство идентификације у важећим комерцијалним праксама (06/05/2002, C-104/01, Libertel, EU:C:2003:244). A colour is not normally inherently capable of distinguishing goods of a particular undertaking (§ 65). Стога се појединачна боја у принципу не сматра дистинктивном ни за коју врсту робе или услуга, осим у посебним околностима. У свим случајевима, испитивање захтева анализу сваког појединачног случаја.

- У принципу, сама чињеница присуства појединачне боје уз облик робе а у одсуству било каквог другог дистинктивног вербалног или фигуративног дистинктивног елемента, не чини знак суштински дистинктивним.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 9 Меморијска картица	У овом примеру, потрошачи не препознају додавање појединачне жуте боје уз облик као ознаку порекла. Употреба боје на оваквој врсти робе је честа на тржишту.
 Класа 16 Оловке	Употреба појединачне боје у овом случају не сматра се ознаком порекла, већ пружа информације о природи предметне робе. Знак је стога недистинктиван.

- Међутим, не може се искључити да одређени распоред боја, који је неуобичајен за робу и одаје општи препознатљив утисак, неће знак учинити дистинктивним у целини.

Примери:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 7 Ветроелектрана	Овај посебан распоред боја на ветрогенератору је неуобичајен на тржишту и оставља општи препознатљив утисак код специјализованих потрошача који га препознају као средство идентификације.
 Класа 7 Електрични отварач врата	Овај посебан распоред боја на мотору за гаражна врата одаје општи препознатљив утисак који се лако памти. На овом специфичном тржишту робу скоро искључиво траже професионални потрошачи који су се навикли да препознају комерцијално порекло робе на основу боја. Роба обично није видљива током употребе па се стога комбинација боја не сматра декоративном. Резултат тога је да је знак дистинктиван у целини.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 9 Футроле за мобилне телефоне	Код футрола за мобилне телефоне употреба комбинација боја је честа на тржишту. Стога, потрошач неће видети ову комбинацију боја као ознаку порекла, већ само као декорацију на роби. Знак је недистинктиван у целини.
 Класа 20 Столице	Комбинација преноси искључиво декоративну поруку, која неће бити препозната као упућивање на порекло робе. Стога, она не чини знак дистинктивним у целини.

3.3 Комбинација фактора и елемената

Сигурно постоје ситуације у којима жиг који је сачињен из облика садржи више од једног горе наведеног елемента.

Штавише, могу да постоје случајеви у којима је више од једног горе наведеног фактора релевантно за утврђивање утицаја елемената на дистинктивност знака.

У свим ситуацијама, дистинктивност знака зависи од општег доживљаја који се добија комбинацијом ових фактора и елемената.

3.3.1 Комбинација фактора

- Када неколико фактора (као што су величина, позиција или контраст) негативно утиче на способност знака да буде препознат као дистинктиван, то доводи до перцепције знака као недистинктивног у целини.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 33 Вино	Величина, положај и одсуство контраста боја у вербалном елементу доводи до општег недистинктивног утиска. Елемент се не може идентификовати као дистинктиван на роби без веома детаљне анализе, јер је постављен на мање видљиво место на флаши, уз коришћење веома мале величине и слабог контраста. Стога он не чини знак дистинктивним у целини.
 Класа 9 Наочаре	Величина и гравура елемента не омогућавају да елемент буде препознатљив, јер се елемент не може пронаћи без детаљне анализе. Ово доводи до општег недистинктивног утиска.

ДИСТИНКТИВНО

Знак



Класа 9 Наочаре

Коментари

У овом случају, величина елемента и његов контраст у односу на робу омогућавају да буде препознат као дистинктиван: то све заједно даје општи дистинктиван утисак.

3.3.2 Комбинација недистинктивних елемената

- Генерално, комбиновање недистинктивног облика са вербалним и/или фигуративним елементима за које се сматра да појединачно немају дистинктиван карактер, не даје дистинктиван знак.

Примери:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 33 Вино	Вербални и фигуративни елементи су недистинктивни јер пружају дескриптивне информације о предметној роби. Иако су постављени на централном месту на облику и упркос њиховој већој величини и довољном контрасту, они не могу да учине знак дистинктивним у целини јер потрошачи не виде комбинацију као ознаку порекла.
 Класа 25 Обућа / Класа 16 Амбалажа	Насумичан распоред једноставних геометријских облика на облику робе у класи 16 и на честој амбалажи обуће у класи 25 не одаје општи утисак који је дистинктиван јер потрошач ово не види као посебну комбинацију која указује на комерцијално порекло, већ као могућу декорацију амбалаже.



Класа 30 Житарице

Комбинација недистинктивних елемената не може да пружи дистинктиван карактер знаку уколико се облик састоји од недистинктивне кутије житарица како је приказано.

Потрошачи ово виде као основни уобичајени облик који садржи дескриптивне информације о предметној роби.



Класа 30 Чоколада

Ова комбинација елемената, који су сви сами по себи недистинктивни, не чини знак дистинктивним у целини.

- Ипак, комбиновање недистинктивног облика са елементима за које се сматра да су сами по себи лишени дистинктивног карактера може се сматрати знаком порекла због перцепције релевантних потрошача и састава знака, када се он посматра у целини.

Примери:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 30 Чоколада	Дескриптивни елементи су распоређени на такав начин да стварају облик сунца или цвета; комбинација која се може схватити као ознака порекла и која стога чини знак дистинктивним у целини.
 Класа 33 Вино	Више тачака у низу, у различитим бојама, додато уз недистинктивни облик, даје неубичајену комбинацију на тржишту, што знак чини дистинктивним у целини.

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 21 Шољице за кафу	Више тачака у низу у различитим бојама се у овом случају сматра само украсом. Елементи стога не могу да учине знак дистинктивним у целини јер је употреба декоративних елемената уобичајена на тржишту за предметну робу.

3.3.3 Комбинација дистинктивних и недистинктивних вербалних/фигуративних елемената и боја

- Генерално, комбиновањем дистинктивног елемента с другим недистинктивним елементима на недистинктивном облику може да учини знак дистинктивним у целини, под условом да се дистинктивни елемент може јасно препознати међу свим осталим елементима.

Пример:

ДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 30 Чоколада	Упркос комбинацији бројних недистинктивних елемената, вербални елемент „ЕЦС” може се препознати као дистинктиван у приказу захваљујући својој величини, позицији и контрасту у односу на робу, те стога може да учини знак дистинктивним у целини.
Међутим, ако потрошачи не могу одмах да препознају дистинктиван елемент због присуства недистинктивних елемената, комбинација може да дâ недистинктиван знак.	

Пример:

НЕДИСТИНКТИВНО	
Знак	Коментари
 Класа 30 Чоколада	Вербални елемент ЕЦС се губи у мноштву недистинктивних елемената. Због свог положаја, величине и одсуства контраста не може се препознати као дистинктиван без детаљне анализе и стога он не чини знак дистинктивним у целини.