

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела поступившее 19.10.2017 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Кондитерская компания «Сладкая жизнь», г. Красноярск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2015742919, при этом установила следующее.

Регистрация товарного знака по заявке № 2015742919 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 25.12.2015 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров и услуг 30, 35 и 43 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «**Сладкая компания**», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита в одну строку. Первая буква «С» – заглавная.

Роспатентом 07.06.2017 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака на основании заключения по результатам экспертизы,

согласно которому обозначение по заявке № 2015742919 не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается следующим.

Заявленное обозначение состоит только из словесных элементов «Сладкая компания», не обладающих различительной способностью, поскольку используются разными производителями в отношении однородных товаров и услуг и не могут быть идентифицированы с конкретным производителем (лицом, оказывающим услуги) (см. Интернет: помимо источников, указанных в уведомлении от 30.11.2016, <http://сладкая-компания.пф/>, <https://tortbar.ru/sladkaya-kompaniya1>, <http://slad-com.ru> и др.).

Также в заключении указано о том, что представленные заявителем материалы не снимают оснований для отказа в регистрации заявленного обозначения, поскольку на регистрацию подано обозначение «Сладкая компания» для более широкого перечня товаров и услуг, в связи с чем представленные материалы не могут служить основанием для признания обозначения приобретшим различительную способность.

Кроме того, отмечено, что заявитель не является единственным лицом, использующим обозначение «Сладкая компания» для товаров, однородных заявленным, например регистрации товарных знаков по свидетельствам №№ 208140, 206963, 283967, включающих в свой состав элемент «Сладкая компания» в качестве неохраняемого.

В уведомлении от 30.11.2016 в обоснование приведенных в нем мотивов заявителю указаны следующие источники в сети Интернет: <http://10917249.informerra.ru/>, http://www.ortho.ru/agents/ST/obm_aroma-slad.html, <https://www.greeninfo.ru>.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.10.2017, заявителем приведены следующие доводы:

- выводы экспертизы не соответствуют фактическим обстоятельствам;

- обозначение «Сладкая компания», используемое для обозначения конкретного торта, является фантазийным и способно индивидуализировать его среди аналогичных товаров других производителей;

- обозначение «Сладкая компания» не подпадает под основания, в соответствии с которыми может быть признано не обладающим различительной способностью, так как сведения, содержащиеся в приведенных источниках информации, не свидетельствуют о широком и длительном использовании разными производителями словесного обозначения «Сладкая компания» в отношении идентичных или однородных товаров;

- ООО «Сладкая компания Новиков» (<http://10917249.informerra.ru>), указанное в качестве производителя однородных товаров, на дату подачи заявки № 2015742919 прекратило свое существование;

- товары, указанные на сайте http://www.ortho.ru/agents/ST/obm_aroma-slad.html, являются ароматическими домашними украшениями, предназначены для ароматизации ящичков и шкафчиков, не однородны заявленным товарам;

- статья, опубликованная на сайте <https://www.greeninfo.ru>, содержит сведения о садово-огородной культуре без цели выделения ее как товара на рынке товаров и услуг;

- услуги, предлагаемые на сайте <http://сладкая-компания.рф/>, не являются однородными заявленным товарам и услугам, при этом обозначение «Сладкая компания» используется в качестве наименования исполнителя услуг как организации;

- обозначение «sladkaya-kompaniya1», использованное в составе адреса в сети Интернет (<https://tortbar.ru/sladkaya-kompaniya1>), не может быть противопоставлено обозначению заявителя, так как не совпадает с ним по визуальному и семантическому критериям;

- единичное использование мастерской десертов «Шоколад» рассматриваемого обозначения для индивидуализации тортов не свидетельствует о широком использовании обозначения в отношении указанных товаров;

- на момент подачи заявки № 2015742919 упомянутый источник <https://tortbar.ru/sladkaya-kompaniya1> не существовал;

- источник <http://slad-com.ru> недоступен для просмотра, следовательно, не может быть основанием для вывода об использовании рассматриваемого обозначения в отношении однородных товаров и услуг;

- анализ сети Интернет показал, что словесное обозначение «Сладкая компания» не используется для обозначения товаров определенного вида, не может быть признано вошедшим во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

- обозначение «Сладкая компания» характеризует определенную общность – «дружное общество», «дружная группа лиц»;

- конструкция заявленного обозначения предполагает дополнительные рассуждения и домысливания о характере словосочетания и его значении;

- впервые товар, маркированный заявленным обозначением, был реализован через торговую сеть 15.08.2015 (товарная накладная № 5640 была представлена экспертизе), на протяжении 2015-2017 гг. торт с обозначением «Сладкая компания» реализуется на территории четырех субъектов Российской Федерации (Красноярский край, Новосибирская и Кемеровская области, Республика Хакасия);

- исключение словесного обозначения «Сладкая компания» из охраны в товарных знаках по свидетельствам №№ 208140, 206963, 283967 не может служить примером его неохраноспособности, так как в этих товарных знаках данный элемент направлен на указание сведений о характере организации как о производителе кондитерских изделий.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 07.06.2017 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2015742919.

С возражением представлены следующие материалы:

(1) копия уведомления о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства (далее – уведомление экспертизы);

(2) копия решения Роспатента от 07.06.2017;

- (3) распечатка сведений с сайта <https://egrul.nalog.ru>;
- (4) распечатки из сети Интернет: <http://10917249.informerra.ru/>,
http://www.ortho.ru/agents/ST/obm_aroma-slad.html,
https://www.greeninfo.ru/fruits/rubus_idaeus/malina-kumberlend-i-ee-sladkaja-kompanija_art.html, <https://tortbar.ru/sladkaya-kompaniya1>;
- (5) копии товарных накладных от 15.08.2015, 11.12.2015;
- (6) распечатка из сети Интернет: <http://slad-com.ru>;
- (7) копия буклетов «Торты кондитерской компании Сладкая жизнь», март, июнь, ноябрь, 2016 г.;
- (8) копии накладных от 12.09.2017, от 01.09.2017;
- (9) копии чеков о продаже торта «Сладкая компания» от 01.10.2017.

Изучив материалы возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы убедительными.

С учетом даты (25.12.2015) поступления заявки № 2015742919 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

Заявленное обозначение «**Сладкая компания**» является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита в одну строку. Государственная регистрация заявленного обозначения испрашивается для следующих товаров и услуг:

30 – хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; дрожжи; пряности; бисквиты; блины; бриоши; булки; вафли; глюкоза пищевая; загустители для пищевых продуктов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; йогурт замороженный; какао-продукты; каперсы; карамели; каши молочные; клейковина пищевая; конфеты лакричные; конфеты мятные; конфеты; кофе-сырец; крахмал пищевой; лед для охлаждения; лед

натуральный или искусственный; леденцы; марципаны; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); мороженое фруктовое; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; орех мускатный; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; пирожные, пироги; помадки [кондитерские изделия]; пралине; продукты на основе овса; прополис; пряники; пудинги; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари панировочные; тесто миндальное; торты, торты фруктово-ягодные, пирожные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; ферменты для теста; халва; хлеб из пресного теста; хлеб; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; шоколад; экстракт солодовый;

35 – реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; выписка счетов; демонстрация товаров; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям; исследования в области бизнеса; исследования в области маркетинга; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации профессиональные в области бизнеса; макетирование рекламы; менеджмент в области творческого бизнеса; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оценка коммерческой деятельности; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; представление товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение товаров [для третьих лиц]; услуги магазинов; продажа товаров; продвижение товаров для третьих лиц; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламного времени на всех средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат торговых автоматов; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов;

редактирование рекламных текстов; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; репродуцирование документов; сведения о деловых операциях; управление коммерческими лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление процессами обработки заказов на покупки; услуги в области общественных отношений; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами];

43 – услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом.

Анализ заявленного обозначения с точки зрения его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Смысловое содержание заявленного обозначения определяется значением входящих в рассматриваемое словосочетание слов:

«Сладкая» – прил. «сладкий, -ая, -ое, -док, -дка, -дко, слаще, сладчайший» – 1. имеющий приятный вкус, свойственный сахару или меду; 2. перен. приятный, доставляющий удовольствие; 3. перен. приторно-нежный, умильный; 4. перен. льстивый, лицемерный;

«компания» – сущ. 1. общество, группа лиц, проводящих вместе время; 2. торговое или промышленное предприятие, торгово-промышленное объединение предпринимателей (см. Толковый словарь Ожегова, С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova>).

С учетом смысловых значений слов, образующих заявленное обозначение, оно может означать «приятное торговое предприятие», «приятное общество», или «льстивое/лицемерное общество».

Несмотря на то, что обозначение «Сладкая компания» представляет собой словосочетание, состоящее из прилагательного и существительного, значения которых известны потребителям, заявленное словосочетание в целом не указывает на какие-либо характеристики заявленных товаров и услуг.

В том случае, когда для того, чтобы сформулировать описательную характеристику товара/услуги или характеристику сведений об изготовителе/лице, оказывающем услуги, нужны дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, можно признать, что анализируемый элемент не является описательным.

Учитывая изложенное, нет оснований для признания заявленного обозначения описательным элементом, необходимым для использования его различными субъектами хозяйственной деятельности для индивидуализации однородных заявленных товаров и при оказании однородных заявленных услуг в гражданском обороте, поскольку оно не является прямым указанием на свойства, качество или какие-либо определенные характеристики товаров и услуг 30, 35 и 43 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака по заявке № 2015742919.

Вместе с тем оспариваемое решение Роспатента основано на выводах о том, что словосочетание «Сладкая компания» не способно индивидуализировать товары и услуги конкретного лица в силу его использования различными хозяйствующими субъектами.

В этой связи коллегия обратилась к указанным экспертизой источникам в сети Интернет, анализ которых показал следующее.

На сайте <http://10917249.informerra.ru> представлены сведения о производственной компании «Сладкая компания Новиков», г. Пенза, ул. Глазунова, 6. При этом каких-либо сведений о фактической деятельности данной компании указанный сайт не содержит. При этом согласно представленным заявителем сведениям юридическое лицо ООО «Сладкая компания «Новиков», зарегистрированное по адресу г. Пенза, ул. Глазунова, 6, прекратило свою деятельность 09.02.2015, то есть до даты подачи заявки № 2015742919.

На сайте http://www.ortho.ru/agents/ST/obm_aroma-slad.html предлагаются к продаже товары «ароматическое домашнее украшение Сладкая компания», представляющие собой саше для ароматизации, то есть товар, не однородный заявленным товарам 30 класса МКТУ, являющимися продуктами питания.

Поиск на сайте <https://www.greeninfo.ru> иллюстрирует одну статью, в названии которой встречается словосочетание «Сладкая компания» («Малина Кумберленд и ее сладкая компания»), со ссылкой на издание «Уральский садовод», № 13, 2015. Вместе с тем данное словосочетание в статье, кроме заголовка, не упоминается, что не позволяет признать употребление его по отношению к какому-либо товару/услуге.

Сайт <http://сладкая-компания.рф>, действительно, в своем названии использует словосочетание «Сладкая компания». Однако, согласно информации на сайте, потребителям предлагаются услуги, связанные с организацией банкетов и проведением мероприятий, то есть иных услуг, чем указаны в заявке № 2015742919. При этом данный сайт, также как сайт <https://tortbar.ru/sladkaya-kompaniya1>, содержащий предложение к заказу торта «сладкая компания», не содержит сведений, позволяющих установить дату размещения указанной информации в сети Интернет и соотнести ее с датой подачи заявки № 2015742919.

Сайт <http://slad-com.ru> недоступен для просмотра, что не позволяет учитывать его при рассмотрении охраноспособности заявленного обозначения.

Доводы экспертизы, основанные на примерах регистраций товарных знаков по свидетельствам №№ 208140, 206963, 283967 с указанием элемента «Сладкая компания» в качестве неохраняемого, не являются убедительными, исходя из особенностей данных обозначений. При этом следует учитывать, что экспертиза проводится индивидуально по каждой заявке, и, поскольку согласно сведениям сайта <https://egrul.nalog.ru> правообладатель данных регистраций прекратил свою деятельность, у коллегии нет оснований для вывода о смешении на рынке товаров, маркированных указанными товарными знаками и заявленным обозначением.

Таким образом, анализ упомянутых в уведомлении экспертизы и решении Роспатента источников не позволяет сделать вывод о том, что обозначение «Сладкая компания» до даты подачи заявки № 2015742919 использовалось различными лицами для индивидуализации товаров и услуг, однородных товарам и услугам, приведенным в перечне заявки.

Иными словами, коллегия не усматривает оснований для выводов о том, что словосочетание «Сладкая компания» не обладает различительной способностью, не способно индивидуализировать товары и услуги 30, 35 и 43 классов МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 19.10.2017, отменить решение Роспатента от 07.06.2017 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2015742919.