

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ **возражения** ☐ **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 20.01.2021, поданное Индивидуальным предпринимателем Юанем Антоном Джи-Анеевичем, город Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019732057, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение « » по заявке №2019732057, поданной 03.07.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 30, 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

Роспатентом принято решение от 09.06.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019732057 в

отношении всех заявленных товаров и услуг 30, 35 классов МКТУ, содержащихся в перечне заявки, по причине его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В заключение экспертизы отмечено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, так как не обладает различительной способностью, поскольку заявленное обозначение полностью состоит из неохраноспособных элементов, где словесный элемент "sweet vitamins" в переводе с английского языка на русский означает «сладкие витамины» (см. <https://translate.yandex.ru>), не обладает различительной способностью, указывает на состав, свойства, назначение товаров и услуг, изобразительный элемент представляет собой реалистичное изображение кондитерского изделия («конфета») в упаковке.

В связи с доминированием неохраняемых элементов заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака по вышеприведенным основаниям.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности поступило 20.01.2021 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 09.06.2020.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- изобразительный элемент заявленного обозначения исполнен в оригинальной графической манере в виде стилизованного леденца с включением в свой состав оригинальных боковых частей, представляющих собой оригинально сложенный «гармошкой» материал;
- средний потребитель воспринимает заявленное обозначение как стилизованное благодаря существенной компьютерной обработке, кроме того, подобная разновидность леденцовой карамели традиционно реализуется «на палочке». Реализация подобных изделий без оберток и без фирменной подачи создает некую фантазийность образа, созданного заявителем. Данная особенность придает еще большую оригинальность, так

как в открытых источниках не было выявлено ни одного примера, где такая карамель упаковывалась бы идентичным способом;

- заявитель обращает внимание на расположение изобразительных элементов: карамель не обернута в упаковку, вместе с тем на заднем плане расположены элементы, напоминающие закрученные концы конфетной обертки, в связи с чем их расположение в общей композиции знака нереалистично;

- реалистичным является фотографическое воспроизведение товара



- практика рассмотрения Роспатентом и Судом по интеллектуальным правам дел, сопряженных с оценкой изобразительных элементов, как реалистичных, сводится к тому, что реалистичным изображением товара признается приближенное к фотографическому изображение, которое не имеет какой-либо характерной графической проработки;

- учитывая то, что заявленное обозначение отличается особой графической проработкой, оно не может быть признано реалистичным изображением;

- однозначно прочесть словесный элемент, среднему российскому потребителю как «Sweet Vitamins» не представляется возможным, угадываемый словесный элемент выполнен оригинальным шрифтом, что в совокупности с яркой запоминающейся графикой позволяет обозначению выполнять свою главную функцию - индивидуализировать товары на рынке. Вариативность прочтения создает качественно иной уровень восприятия обозначения, требует от потребителя домысливаний и додумываний;

- словесный элемент «Sweet Vitamins» воспринимается потребителями только как цельное словосочетание «Sweet Vitamins»;

- словосочетание "Sweet Vitamins" не является устойчивым, поскольку его значение отсутствует в словарях английского языка, не используется в Интернете и не является общепринятым обозначением.

Смысловое значение данного словосочетания без дополнительных рассуждений и домысливания не понятно, что является свидетельством фантазийного характера словосочетания.

В тексте возражения заявитель представил примеры заключений по результатам рассмотрения возражений, в которых иные обозначения признаны реалистичным изображением товара.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 09.06.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019732057 в отношении заявленного перечня товаров и услуг 30, 35 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (03.07.2019) подачи заявки №2019732057 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 (зарегистрирован в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 регистрационный № 38572), действующие с 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.



Обозначение «» по заявке №2019732057 представляет собой комбинированное обозначение. Состоит из изобразительного элемента в виде изображения конфеты в обертке и словесных элементов «SWEET VITAMINS», выполненных буквами латинского алфавита. Буквы «Е» и «I» выполнены, в виде стилизованного изображения леденца на палочке. Регистрация обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров и услуг 30, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки. Заявленная цветовая гамма обозначения: красный, белый, золотой, желтый, зеленый, розовый, светло-розовый, светло-желтый, светло-зеленый, темно-красный.



В отношении соответствия обозначения " " требованиям пунктов 1 статьи 1483 Кодекса коллегия установила следующее.

Согласно словарно-справочным источникам словесные элементы «SWEET VITAMINS» представляют собой словосочетание, в котором «SWEET» в переводе с английского языка на русский означает «Сладкий» - свойственный сахару, «VITAMINS» - «Витамины» - органические соединения различной химической природы, необходимые в незначительных количествах живым организмам (см. <https://translate.yandex.ru/>, <https://academic.ru/>).

Необходимо отметить, что в настоящее время продукты обогащаются витаминами, в том числе, кондитерские изделия (смотреть например: <https://msk.yavitrina.ru/konfety-s-vitaminami>, <https://www.ozon.ru/category/zhevatelnye-vitaminy/>).

Таким образом, «SWEET» указывает на свойства товаров 30 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ, «VITAMINS» - характеризует заявленные товары и связанные с ними услуги.

Поскольку словосочетание «SWEET VITAMINS» не является устойчивым, то его разделение при экспертизе является правомерным.

Кроме того, согласно оспариваемому решению, на регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, в состав заявленного обозначения входит реалистическое изображение конфеты.

Товары 30 класса МКТУ *«изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; леденцы; сладости»*, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, представляют собой кондитерские изделия в виде конфет, а заявленные услуги 35 класса МКТУ *«демонстрация товаров;*

организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиа средствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; прокат торговых стоек; прокат торговых стендов; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги розничной продажи товаров с использованием теле-магазинов или интернет-сайтов» непосредственно связаны с ними, поскольку относятся к услугам реализации и продвижению товаров.

Следовательно, изображение конфеты является видом товара, определенной формы - круглой закрученной в спираль, то есть, указывает на вид заявленных товаров, и назначение услуг.

Таким образом, заявителем испрашивается предоставление правовой охраны обозначению, содержащему изображение конфеты, для маркировки товаров, представляющих собой конфеты, и связанных с ними услуг. Такие обозначения не в состоянии выполнять отличительную функцию, в связи с чем относятся к не обладающим различительной способностью.

Для признания различительной способности подобных обозначений необходимо доказать их качественное отличие от изображений подобного типа.

Кроме того, коллегией было учтено то, что подобные изображения используются различными хозяйствующими субъектами для конфетной

продукции, например, «», «», «», «» и так далее.

Таким образом, изображение конфеты, входящее в заявленное обозначение, является вариантом реалистического изображения товара. Наличие боковых частей, представляющих собой сложенный «гармошкой» материал, является стандартным приемом упаковки кондитерских изделий и, следовательно, не придают изобразительному элементу качественно иной уровень восприятия, отличного от восприятия его в качестве изображения конфеты.

Резюмируя изложенное, коллегия усматривает, что изображение конфеты, входящее в заявленное обозначение, является неохранным элементом обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вышеизложенное свидетельствует о том, что заявленное обозначение в целом не может быть признано соответствующим пункту 1 статьи 1483 Кодекса в отношении заявленных товаров и услуг 30, 35 классов МКТУ поскольку является их характеристикой, указывает на вид, свойства и состав товаров, и такое указание является однозначным для восприятия российскими потребителями.

Поскольку неохранные элементы в заявленном обозначении занимают доминирующее положение, заявленное обозначение в целом не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении практики оценки реалистичности изобразительных элементов, приведенной заявителем в качестве примера, коллегия отмечает, что она не свидетельствует об охраноспособности заявленного обозначения. Каждый товарный знак необходимо рассматривать отдельно с учетом всех обстоятельств конкретного дела, а указанные заявителем обозначения не являются предметом рассмотрения данного возражения.

Документов, свидетельствующих о приобретении различительной способности заявленным обозначением в отношении заявленного перечня товаров и услуг, и об ассоциировании его с заявителем, в возражении не представлено.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.01.2021, оставить в силе решение Роспатента от 09.06.2020.