

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 поступившее 01.12.2021 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 725630, поданное Блиновым С.А., г. Новочеркасск, при этом установлено следующее.



ЦВЕТТОПМАРКЕТ

Регистрация оспариваемого товарного знака «» с приоритетом от 10.07.2019 по заявке № 2019733277 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 03.09.2019 за № 725630 в отношении товаров и услуг 31, 35, 44 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), на имя ООО «ЦВЕТТОПМАРКЕТ», Камчатский край, г. Вилучинск (далее – правообладатель).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 01.12.2021, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 725630 произведена в нарушение требований, установленных пунктами 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- словесный элемент оспариваемого товарного знака «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» состоит из четко различимых потребителем составных элементов «цвет», «топ», «маркет». Указанные элементы являются неохраняемыми и в совокупности представляют собой видовое наименование предприятия и указания на свойства и назначение заявленных товаров и услуг. Так, «цвет» - сокращение от слова «цветочный», «топ» - первая часть сложных слов, вносящая значение: отличающийся высшим качеством того, что названо во второй части слова, «маркет» - является транслитерацией английского слова «market», означающего «рынок; базар» (специальное место, где осуществляется торговля). Таким образом, семантическое значение словесного элемента «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» будет восприниматься потребителями как «цветочный магазин высокого качества», «лучший цветочный рынок»;

- в отношении товаров 31 класса МКТУ «венки из живых цветов; луковицы цветов; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей», услуг 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]», услуг 44 класса МКТУ «изготовление венков (искусство цветочное); составление цветочных композиций» словесный элемент «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» не является фантазийным, он воспринимается в качестве описательного, характеризующего товары и услуги;

- указанный вывод подтверждается многочисленной правоприменительной практикой. Аналогичная правовая позиция отражена в определении Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 31.10.2019 за №300-ЭС-12932, в решении Суда по интеллектуальным правам от 10.02.2017 по делу №СИП-628/2016, в решении Суда по интеллектуальным правам от 29.08.2016 по делу №СИП-355/2016;

- анализ информации из сети Интернет показал, что большое количество лиц используют обозначения «ЦВЕТМАРКЕТ», «ЦВЕТОЧНЫЙ МАРКЕТ»,

«ЦВЕТОМАРКЕТ» в качестве указания на наименование места реализации цветочной продукции. Добавление словесного элемента «топ» к словесным элементам «цвет маркет» не приводит к выводу о его фантазийности. Семантика спорного обозначения очевидна и понятна за счет иллюстрации изобразительным элементом в виде букета, что исключает какую-либо вариативность восприятия;

- наличие оспариваемой регистрации фактически лишает другие компании возможности использовать в качестве видового наименования своих предприятий словосочетание «ЦВЕТМАРКЕТ»;

- практика Роспатента подтверждает регистрацию товарных знаков, в составе которых сложносоставные словесные элементы, признаны неохраняемыми (например, товарные знаки по свидетельствам №248784, №308385, №806638, №367181, №486947, №536455, №582354, №628973, №634357, №718254, №816625, №831410, №832293);

- несмотря на то, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно, факт необходимости исключения из правовой охраны сложносоставных словесных элементов, характеризующих товары / услуги, является постоянным и не должен меняться в зависимости от позиции конкретного эксперта. В противном случае будет нарушен принцип правовой определенности, который применим и к актам административных органов;

- для товаров / услуг, не связанных с деятельностью по реализации цветочной продукции, оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение и вызвать не соответствующие действительности представления о товаре и услугах.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 725630 недействительным полностью.

В обоснование своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены распечатки сайтов из сети Интернет (1).

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим возражением, представил отзыв по его мотивам, согласно которому:

- представленные лицом, подавшим возражение, доводы и материалы не содержат сведений о том, что словесный элемент «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» указывает на вид товаров или на вид оказываемых услуг;

- обоснованного подтверждения того, что до даты приоритета оспариваемой регистрации товары или услуги, маркированные обозначением «ЦВЕТТОПМАРКЕТ», производились и выпускались различными производителями, в том числе лицом, подавшим возражение, из вышеуказанных материалов не усматривается;

- представленные ссылки из сети Интернет носят информационный характер (не являются подтверждением реального присутствия продавцов на рынке), при этом все они относятся к более поздней дате, чем дата приоритета оспариваемой регистрации;

- нет сведений о том, что словесный элемент «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» оспариваемого товарного знака представляет собой видовое наименование предприятия;

- регистрация товарного знака "ЦВЕТТОПМАРКЕТ" произведена с добросовестными намерениями и правообладатель не злоупотребляет предоставленным ему исключительным правом: не предъявляет претензий третьим лицам, использующим в своей деятельности словесный элемент "ЦВЕТМАРКЕТ", не запрещает такое использование в отношении товаров и услуг, однородных указанным в свидетельстве №725630. Правообладатель со своей стороны не направлял в Роспатент предупредительных писем против предоставления правовой охраны обозначению «ЦВЕТМАРКЕТ.РФ», заявленному к регистрации в качестве товарного знака на имя лица, подавшего возражение. Тем не менее, в обоснование своей заинтересованности в подаче возражения лицо, подавшее возражение, указывает на необходимость защиты и восстановления его нарушенных прав.

На основании вышеизложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 725630.

Правообладателем были представлены следующие материалы (их копии):

- распечатка сведений о значении слов "цвет" и "топ" (2);
- результаты поиска в сети Интернет по запросам "алкомаркет", "кейкпопс", "цветмаркет", "цветтопмаркет" в поисковой системе Google, Перевод слова "cakerops" в системе «Яндекс.Переводчик» (3).

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (10.07.2019) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности 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 подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, 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. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом. Лицо, подавшее возражение, ведет предпринимательскую деятельность в области производства и реализации товаров 31 класса МКТУ и оказания услуг 35 класса МКТУ, в связи с чем подало заявку №2020766032 на регистрацию



ЦВЕТМАРКЕТ.РФ

обозначения « » в качестве товарного знака. Указанному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака со ссылкой на оспариваемый товарный знак. Анализ изложенной информации позволяет признать Блинова С.А. заинтересованным в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №725630.



ЦВЕТТОПМАРКЕТ

Оспариваемый товарный знак « » является комбинированным и состоит из словесного элемента «ЦВЕТТОПМАРКЕТ», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, а также из помещенного выше изобразительного элемента в виде капли, внутри которой расположены стилизованные изображения цветов, лепестков, в верхней части капли помещены вертикальные полосы. Правовая охрана товарного знака предоставлена в зеленом, светло-зеленом, белом, красном, розовом, черном цветовом исполнении в отношении товаров и услуг 31, 35, 44 классов МКТУ.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 725630 оспаривается лицом, подавшим возражение, по основанию, предусмотренному пунктами 1 (3) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Анализ товарного знака по свидетельству №725630 на соответствие приведенным выше нормам права показал следующее.

В состав оспариваемого товарного знака включен словесный элемент «ЦВЕТТОПМАРКЕТ». Анализ словарно-справочных источников информации (см. www.dic.academic.ru) показал отсутствие семантического значения у упомянутого словесного элемента. Указанное позволяет говорить о его фантазийности.

Лицом, подавшим возражение, приводится довод о том, что словесный элемент «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» образован путем соединения словесных элементов «ЦВЕТ», «ТОП» и «МАРКЕТ» в одно слово. Коллегия усматривает, что упомянутое слово выполнено одним цветом, шрифтом, регистром, между буквами нет пробелов, в связи с чем отсутствуют основания для разделения его на форманты.

Вместе с тем, даже если разделить словесный элемент «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» на части «ЦВЕТ», «ТОП», «МАРКЕТ», то толкование их значений в совокупности требует домысливаний. Так, обращение к словарям показало:

словесный элемент «*ЦВЕТ*» означает один из видов красочного радужного свечения от красного до фиолетового, а также их сочетаний или оттенков (Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949-1992, www.dic.academic.ru). Согласно словарям сокращений (например, www.sokr.ru, <https://словарь-сокращений.рф>) словесный элемент «цвет» является сокращением от слова «цветной».

Словесный элемент «*ТОП*» означает:

1. Шум, стук, производимый ногами при ходьбе, беге, танце и т.п.; топот.
2. Верхний конец мачты или стены.
3. Самое популярное, модное произведение, вещь (в одежде, музыке и т.п.)
4. Открытая короткая небольшого объема маечка как предмет летнего женского туалета;

5. Список призеров, ограниченный 10 - 20 занимаемыми местами.

(см. Толковый словарь Ефремовой. Т.Ф. Ефремова. 2000, Толковый словарь иностранных слов Л.П. Крысина. –М: Русский язык, 1998, Энциклопедический словарь, 2009, см. www.dic.academic.ru).

Кроме того, согласно словарям сокращений (см. С.Фадеев. Словарь сокращений современного русского языка.- С.Пб.: Политехника, 1997. – 527 с., www.sokr.ru) словесный элемент «ТОП» является сокращением от слов «технический обменный пункт», «телесно-ориентированная психотерапия», «торгово-остановочный павильон», «твердые отходы потребления» и множество иных сокращений.

Словесный элемент «*МАРКЕТ*» не имеет значений в русском языке (см. www.dic.academic.ru). Следует согласиться с лицом, подавшим возражение, в том, что словесный элемент «маркет» способен восприниматься в качестве транслитерации слова «market», переводящийся с английского на русский язык как «рынок, биржа, базар» (см. www.slovari.yandex.ru). Вместе с тем, согласно словарю сокращений (www.sokr.ru) словесный элемент «МАРКЕТ» также является сокращением от слова «маркетинг».

Анализ семантических значений приведенных выше словесных элементов в их совокупности показал, что они способны восприниматься по-разному, толкование их смысла может быть неоднозначным, требует дополнительных рассуждений. В связи с изложенным, у коллеги отсутствуют основания для признания оспариваемого товарного знака не соответствующим требованиям пункта 1 статьи 1483, а именно напрямую указывающим на видовое наименование предприятия, на свойства и назначение оспариваемых товаров 31 класса МКТУ «венки из живых цветов; луковицы цветов; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей», услуг 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и

обеспечение предпринимателей товарами]», услуг 44 класса МКТУ «изготовление венков (искусство цветочное); составление цветочных композиций».

При этом, вопреки доводам лица, подавшего возражение, включение



изобразительного элемента «» не опровергает изложенного выше довода о неоднозначном восприятии словесного элемента «ЦВЕТТОПМАРКЕТ».

Заявителем приводится довод о том, что словесный элемент «цвет» - это сокращение от слова «цветочный», словесный элемент «топ» воспринимается в значении отличающийся высшим качеством того, что названо во второй части слова, а словесный элемент «маркет» является транслитерацией буквами русского алфавита английского слова «market». Однако, данное утверждение носит декларативный характер и восприятие его исключительно в соответствующем значении ничем не подтверждено.

В возражении указывается на использование различными хозяйствующими субъектами обозначений «ЦВЕТМАРКЕТ», «ЦВЕТОМАРКЕТ», «ЦВЕТОЧНЫЙ МАРКЕТ» в качестве указания на наименование места реализации цветочной продукции, в рамках чего приводятся ссылки на сайты <https://m.facebook.com/cvetmarketopt/>, https://vk.com/c_market, https://vk.com/vanda_msk, <https://www.instagram.com/cvetmarketopt/>, <https://цветомакет.рф> и т.д. В отношении приведенного довода следует отметить, что на приведенных сайтах используются иные обозначения, отличающиеся от спариваемого товарного знака. В связи с чем, они не могут быть положены в основу доводов об описательности словесного элемента «ЦВЕТТОПМАРКЕТ».

В возражении содержатся также ссылки на товарные знаки по свидетельствам №248784, №308385, №806638, №367181, №486947, №536455, №582354, №628973, №634357, №718254, №816625, №831410, №832293, в составе которых сложносоставные словесные элементы признаны неохраняемыми. Заявитель ссылается на принцип правовой определенности, который должен быть применен в рассматриваемом споре. Приведенные в пример товарные знаки не являются

вариантами оспариваемого товарного знака либо обозначениями, состоящими из того же словесного элемента, следовательно, к ним не мог быть применен тот же самый подход, что и к оспариваемому товарному знаку. Следует отметить, что несоблюдение Роспатентом принципа эстоппель имеет место тогда, когда в одинаковой правовой ситуации административным органом принимаются различные правовые решения. В данном случае оспариваемый товарный знак состоит из отличного словесного элемента от словесных элементов товарных знаков по свидетельствам №248784, №308385, №806638, №367181, №486947, №536455, №582354, №628973, №634357, №718254, №816625, №831410, №832293. Следовательно, в данном случае имеет место не идентичная правовая ситуация.

Что касается ссылок на решения и определения судов (определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда Российской Федерации от 31.10.2019 за №300-ЭС-12932, решение Суда по интеллектуальным правам от 10.02.2017 по делу №СИП-628/2016, решение Суда по интеллектуальным правам от 29.08.2016 по делу №СИП-355/2016), то в них также оценивается охраноспособность иных обозначений, в связи приведенные ссылки на судебные акты указанные заявителем примеры не релевантны рассматриваемой ситуации.

В возражении содержится довод о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса как способного ввести потребителя в заблуждение и вызвать не соответствующие действительности представления о товарах и услугах.

В связи с тем, что словесный элемент «ЦВЕТТОПМАРКЕТ» оспариваемого товарного знака признается коллегией фантазийным, неспособным напрямую, без дополнительных домысливаний, ассоциаций и размышлений характеризовать оспариваемые товары и услуги, то у коллегии нет оснований для вывода о признании его вводящим потребителя в заблуждение для товаров и услуг, содержащихся в оспариваемой регистрации.

Таким образом, оспариваемый товарный знак соответствует пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

Что касается доводов возражения о возможности лицом, подавшим возражение, запрещать иным лицам использовать в своей деятельности обозначение, сходное до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, то указанные действия не являются злоупотреблением правом, а представляют собой правомочия правообладателя знака.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 01.12.2021, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №725630.