

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 15.03.2022. Данное возражение подано АО «КОНТИ-РУС», г. Курск (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020770549, при этом установлено следующее.

Заявка №2020770549 на регистрацию словесного обозначения «Фруктовый заряд» была подана на имя заявителя 09.12.2020 в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 16.11.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020770549. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Доводы мотивированы тем, что заявленное обозначение «Фруктовый заряд» воспроизводит обозначение, используемое брендом жевательных конфет с фруктовым вкусом компании Mars Inc. (далее – компания «Марс») "Skittles" (см. <https://www.mars.com/>, <https://www.wildberries.ru/>, <https://bristol.ru/>).

Поскольку заявителем является АО "КОНТИ-РУС" (г. Курск), то заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение

относительно лица, производящего товары на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 15.03.2022 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- при переходе на сайт, размещённый по ссылке <https://tivolimarket.ru/catalog/drazhe/skittles/skittles-fruktovyij-zaryad> заявителем установлено, что доступ к сайту ограничен, информация, подтверждающая использование компанией «Mars Inc.» обозначения «Фруктовый заряд», отсутствует;

- на сайте, размещённом по ссылке: <https://p-pl.ru/zhevatelnye-konfetyledency/3045-38---.html>, информация, подтверждающая использование компанией Mars Inc. обозначения «Фруктовый заряд», не представлена;

- на сайте <https://www.wildberries.ru> товар компании «Mars Inc.», на котором бы использовалось обозначение «Фруктовый заряд», обнаружить не удалось;

- по ссылке https://bristol.ru/catalog/produkty/skitls_fruktovyuy_zaryad_38g/ размещена продукция без указания цены с комментарием «Информацию о наличии уточняйте у продавца». При этом, информация о производителе в принципе отсутствует. Такое размещение не может свидетельствовать о наличии продукта и введении его в оборот на территории Российской Федерации, а также о возникновении у потребителей ассоциативных связей с производителем;

- при поиске на сайте <https://bristol.ru> продукции «Скитлс» обнаруживаются два продукта, и оба – без обозначения «Фруктовый заряд».

- касательно информации, размещенной на сайте магазина по ссылке http://vipshop95.ru/catalog/vse_dlya_detey/igrushki_i_sladosti/skitalz_frukty_38gr_12sht/#review, заявитель обращает внимание, что сам по себе факт наличия в сети Интернет сведений об использовании когда-либо компанией «Mars Inc.» обозначения «Фруктовый заряд» не может являться надлежащим доказательством использования упомянутой компанией спорного обозначения, поскольку, как не раз указывал Суд по интеллектуальным правам, в сети Интернет размещается информация различной степени достоверности. Без подтверждения такой

достоверности другими источниками, информация, полученная в сети Интернет, не может быть положена в основу отказа в регистрации обозначения в качестве товарного знака (напр., Решение СИП от 25.03.2021 по делу № СИП – 883/2020);

- на сайте <https://www.mars.com> не удалось обнаружить информацию о производстве и реализации продукции под спорным обозначением. Более того, сайт выполнен на английском и ряде других языков, но не имеет перевода на русский язык;

- помимо того, что на сайте «Mars Inc.» отсутствует продукция, маркированная спорным обозначением, внешний вид реализуемой «Mars Inc.» продукции, приобретенной заявителем, не содержит словосочетания «Фруктовый заряд»;

- компания «Mars Inc.» приняла решение о приостановке всех своих рекламных кампаний в Российской Федерации и Белоруссии, а также временно отказывается от инвестиций в России.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие материалы:

1. Распечатка с сайта <https://tivolimarket.ru/>;
2. Распечатка с сайта <https://p-pl.ru/>;
3. Распечатка с сайта <https://www.wildberries.ru>;
4. Распечатка с сайта https://bristol.ru/catalog/produkty/skitls_fruktovyy_zaryad_38g/;
5. Распечатка с сайта <https://bristol.ru>;
6. Распечатка внешнего вида продукции «Skittles».

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

С учетом даты подачи (09.12.2020) заявки № 2020770549 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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 3 статьи 1483 Кодекса не допускается 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким 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.

Заявленное обозначение **«Фруктовый заряд»** является словесным и выполнено стандартным шрифтом строчными буквами русского алфавита, начальная буква «Ф» в слове «фруктовый» - заглавная. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Заявленному обозначению было отказано в регистрации в качестве товарного знака в силу того, что оно воспроизводит обозначение «фруктовый заряд», используемое компанией «Mars Inc.», при маркировке жевательных конфет "Skittles" с фруктовым вкусом, в связи с чем регистрация данного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров. В рамках изложенного довода в решении Роспатента приведены ссылки из

сети Интернет (<https://tivoli-market.ru/catalog/drazhe/skittles/skittles-fruktovyij-zaryad>, <https://p-pl.ru/zhevatelnye-konfety-ledency/3045-38---.html>, http://vipshop95.ru/catalog/vse_dlya_detey/igrushki_i_sladosti/skitalz_frukty_38gr_12sht/#review, https://bristol.ru/catalog/produkty/skitls_fruktovyiy_zaryad_38g/, <https://www.wildberries.ru/>, <https://www.mars.com/>).

Обращение к упомянутым источникам информации показало следующее.

Доступ к сайту, размещённому по ссылке <https://tivolimarket.ru/catalog/drazhe/skittles/skittles-fruktovyij-zaryad>, ограничен, информация о товаре под обозначением «Фруктовый заряд» отсутствует.

На сайтах <https://p-pl.ru/zhevatelnye-konfetyledency/3045-38---.html>, http://vipshop95.ru/catalog/vse_dlya_detey/igrushki_i_sladosti/skitalz_frukty_38gr_12sht/#review, www.wildberries.ru, www.mars.com также не представлена какая-либо информация о товаре под обозначением «Фруктовый заряд» и ее изготовителе.

Что касается сайта https://bristol.ru/catalog/produkty/skitls_fruktovyiy_zaryad_38g/, то на нем размещен товар «Skittles», сопровождаемый словесными элементами «Фруктовый заряд». Вместе с тем, на нем отсутствуют данные об изготовителе данных товаров. Кроме того, не ясно, когда именно данная информация была размещена в сети Интернет.

Необходимо отметить, что вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров на основании имеющегося опыта.

Вместе с тем, в распоряжении коллегии отсутствует информация о высоких объемах выпускаемой продукции под обозначением «Фруктовый заряд», территории распространения данной продукции и длительности ее реализации компанией «Марс», что позволило бы сделать вывод об осведомленности средним российским потребителем о кондитерских изделиях, выпускаемых данной компанией под рассматриваемым обозначением. Единичные упоминания в сети Интернет о компании «Марс», производящей продукцию «Skittles Фруктовый заряд», не позволяют коллегии прийти к выводу о возникновении (и сохранении) у потребителей стойкой ассоциативной связи между рассматриваемым обозначением,

использовавшимся на товарах компании «Марс». Вместе с тем, в сети Интернет (см. www.ddnews.ru/eda/sladosti-kotoryih-bolshe-net.html) встречается информация об окончании выпуска товаров под исследуемым обозначением упомянутой компанией. В распоряжение коллегии были представлены образцы продукции «Skittles», на упаковках которых отсутствует обозначение «Фруктовый заряд».

Более того, коллегия приняла во внимание информацию о том, что товарный знак «Skittles Фруктовый заряд» по свидетельству №432458, исключительные права на который принадлежали компании ООО «Марс», прекратил свое действие, его правовая охрана не была продлена правообладателем.

Резюмируя вышеизложенное, нет оснований полагать, что у потребителя обозначение «Фруктовый заряд» будет ассоциироваться с компаний «Марс» и, как следствие, при восприятии товаров, маркированных данным обозначением, он будет введен в заблуждение относительно изготовителя товаров. В связи с изложенным, вывод экспертизы, положенный в основу решения Роспатента от 16.11.2021, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, следует признать необоснованным.

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

удовлетворить возражение, поступившее 15.03.2022, отменить решение Роспатента от 16.11.2021, зарегистрировать товарный знак по заявке №2020770549.