

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, рассмотрела возражение, поступившее 02.03.2017, поданное Рычаговым Сергеем Александровичем, г. Пенза (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2015740194, при этом установила следующее.

Обозначение « **ЖЕВАТЕЛЬНЫЙ СОК**
CHEWY JUICE » по заявке № 2015740194 заявлено 08.12.2015 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 30 класса МКТУ. В корреспонденции, поступившей 20.12.2016, заявитель уточнил заявленный перечень, ограничив его товарами 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые».

Роспатентом 23.01.2017 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2015740194 в отношении всех заявленных товаров. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому товарный знак не соответствует требованиям пунктов 1, 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку словесный элемент «СОК» (на английском языке «JUICE»), указывает на конкретный вид товара – сок (напиток, приготовленный из мякоти плодов). В этой связи заявленное обозначение в целом является ложным по отношению к

заявленному перечню товаров (правовая охрана испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые»).

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 02.03.2017 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- в возражении процитированы правовые нормы, относящиеся к сходству до степени смешения обозначений, и отнесению заявленных обозначений к категории неохраноспособных;

- заявленное обозначение должно рассматриваться на предмет его неохраноспособности только в отношении тех товаров, для которых испрашивается регистрация обозначения, учитывая, что одно и то же обозначение может в отношении одних товаров быть признано описательным, в отношении других товаров – ложными, а в отношении третьих – фантазийными;

- указанное не было принято экспертизой при принятии решения;

- кроме того, в оспариваемом решении не указано, каким образом заявленное обозначение приведет к однозначной дезориентации потребителя относительно товара с учетом широкого употребления в пищу потребителями товара мармелад.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые».

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения необидительными.

С учетом даты (08.12.2015) поступления заявки №2015740194 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции

Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) 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.

Согласно пункту (2.3.2.3) Правил к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указания свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указание веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Доказательства приобретения обозначением различительной способности представляются заявителем. К таким доказательствам, в частности, относятся сведения о длительности использования обозначения, об интенсивности его использования и т.д.

Согласно положению 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.

К таким обозначениям в соответствии с пунктом 2.5 Правил относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение

«**ЖЕВАТЕЛЬНЫЙ СОК**
CHEWY JUICE», включающее словосочетание «**ЖЕВАТЕЛЬНЫЙ СОК**», выполненное буквами русского алфавита, и размещенные под ним словесные элементы «**CHEWY JUICE**», выполненные буквами латинского алфавита. Слова «**CHEWY JUICE**» переводятся с английского на русский язык как «жевательный сок». Все словесные элементы выполнены стандартным шрифтом.

Правовая охрана товарного знака по заявке №2015740194 испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые».

Словесные элементы, составляющие заявленное обозначение, имеют следующее значение (см. Толковый словарь русского языка С.И. Ожегова, Н.Ю. Шведовой, Москва, «АЗЪ», 1993, с. 194, 770):

сок – 1. жидкость, содержащаяся в клетках, тканях и полостях растений и животных организмов; 2. напиток, приготовляемый из мякоти плодов;

«жевать» (прил. «жевательный») – растирать зубами и движениями языка, разминать во рту.

Таким образом, заявленное обозначение включает указание на конкретный вида товара (сок/juice), а прилагательное «жевательный»/«chewy» воспринимается как его характеристика (сок, который можно разжевывать).

На сайте журнала «Росконтроль» (негосударственный проект в области контроля качества и безопасности товаров и услуг, см. <https://roscontrol.com/journal/news/natural-niy-gevatel-niy-sok/>) размещена статья, посвященная «жевательным сокам». В указанной статье приведены сведения о

том, что на рынке появился инновационный продукт американской компании Harvest Soul, представляющий собой линейку соков, которые можно жевать. Напитки Harvest Soul Chewable Juices выпускаются в двух вариантах: Green Fusion - состоит из сока 21 фрукта и овоща - и Tropical Fusion — в составе сок 15 фруктов и овощей. «Изюминкой» продукта является то, что помимо натуральных соков, в него добавлены хрустящие семена овощей, орехи и ягоды, богатые антиоксидантами, клетчаткой и протеинами. Продукт не содержит добавленного сахара и готовится без использования концентрата. Инновационная линейка Harvest Soul разливается по бутылочкам объемом около 480 мл.

Необходимо отметить, что приведенная информация о «жевательном соке» была размещена на сайте журнала «Росконтроль» 22.10.2014, то есть ранее даты подачи заявки №2015740194 (08.12.2015).

Таким образом, для ряда потребителей заявленное обозначение

**ЖЕВАТЕЛЬНЫЙ СОК
CHEWY JUICE**

« » может восприниматься как прямо указывающее на вид товара «сок» и его характеристику в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В данном случае усматривается, что для товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые» заявленное обозначение способно ввести потребителей в заблуждение относительно их вида (вместо напитка может быть приобретено кондитерское изделие).

Для потребителей, не владеющих информацией о существовании такого напитка как «жевательный сок», заявленное обозначение будет восприниматься как указание на вид товара (сок) с несуществующей характеристикой. В этой связи усматривается, что заявленное обозначение в целом способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида/свойств самого продукта.

В связи с изложенным коллегия пришла к выводу о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Дополнительно необходимо отметить, что заявитель не представил никаких документов, позволяющих судить о том, что потребители до даты подачи заявки

№2015740194 стали воспринимать обозначение « **ЖЕВАТЕЛЬНЫЙ СОК**
CHEWY JUICE » не как несоответствующее действительности указание вида товара, а в качестве фантазийного обозначения, выполняющего индивидуализирующую функцию для товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые», которые изготавливаются Рычаговым С.А.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 02.03.2017, оставить в силе решение Роспатента от 23.01.2017.