

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  **возражения**  **заявления**

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 22.03.2018, поданное ООО «Юнайтед Боттлинг Групп», г.Тверь (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2016710438, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2016710438 подано 31.03.2016 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено



комбинированное обозначение, включающее словесные элементы «ТВЕРСКАЯ», «ЧИСТАЯ», выполненные заглавными буквами русского алфавита белого цвета, расположенные на фоне квадрата синего цвета, и изобразительный элемент в виде лебедя, плывущего по водной глади, расправившего крылья и склонившего голову к левому крылу.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в белом, светло-голубом, голубом, синем, темно-синем цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 27.11.2017 было принято решение (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации

товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ с исключением из правовой охраны всех слов на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается тем, что словесные элементы «ТВЕРСКАЯ», «ЧИСТАЯ» не обладают различительной способностью, поскольку указывают на место производства товаров и их качество.

Экспертиза также отметила, что материалы, представленные заявителем (договоры об оказании рекламных услуг, сведения об объемах выпускаемой продукции и ее реализации, публикации в печати и иные сведения), недостаточны для предоставления правовой охраны таким словесным элементам как «ТВЕРСКАЯ» и «ЧИСТАЯ», поскольку не позволяют сделать вывод об осведомленности потребителей, кроме того, эти словесные элементы могут использоваться другими производителями для маркировки своей продукции.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 22.03.2018, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака.

Заявитель считает, что комбинированное обозначение с изображением лебедя и единым словесным элементом «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» приобрело различительную способность в результате его длительного использования до даты подачи заявки в отношении заявленных товаров и воспринимается потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя - ООО «Юнайтед Боттлинг Групп».

Заявитель является правообладателем комбинированных товарных знаков, включающих неохраняемые словесные элементы:



по свидетельству №393348 и



по свидетельству №396359.

Заявитель производит продукцию, маркированную единым обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ», с 2009 года. В 2014 году ассортиментная линейка продукции, маркированной обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ», расширилась – в нее были добавлены лимонады и безалкогольные напитки с ягодными вкусами.

Приобретая продукцию заявителя, потребитель имеет реальную возможность ознакомиться с информацией, размещенной на этикетке, в том числе с информацией о производителе (ООО «Юнайтед Боттлинг Групп»), при этом он воспринимает комбинированное обозначение со словесным элементом «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» в качестве товарного знака заявителя.

В возражении приведена информация об объемах производства и реализации продукции, маркированной заявленным обозначением, об оптовых организациях, через которые реализуется продукция, о территориях реализации, о длительности и интенсивности использования обозначения «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ», которая, по мнению заявителя, подтверждает приобретение обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» различительной способности:

- с 01.01.2009 г. по 30.03.2016 г. (дата приоритета заявленного обозначения - 31.03.2016 г.) заявителем было произведено 32.576.157 шт. и реализовано 29 061 578 шт. продукции, маркированной обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ»;

- основной объём продукции реализовывался через крупные оптовые организации: ООО «Торнадо» (ОГРН 1076952017196, ИНН 6952012988), ООО «Перспектива» (ОГРН 1084705004416, ИНН 4705044950), ООО «Маркет-Трейд» (ОГРН 1117847425178, ИНН 7811503329), ООО «Сервис плюс» (ОГРН 5077746849901, ИНН 7715651532), с которыми у заявителя заключены договоры поставки;

- указанные оптовые организации реализуют продукцию через региональные оптовые организации, крупные сетевые магазины, например, «Седьмой континент», «Перекрёсток», «Бахетле», а также через другие торговые точки, при этом поставки продукции осуществлялись по всей территории Российской Федерации;

Заявитель просит принять во внимание активную рекламную деятельность в отношении продукции под обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ», которая осуществлялась по заказу либо самого заявителя, либо оптовых организаций, в том числе ООО «Перспектива», ООО «Маркет-Трейд», ООО «Сервис Плюс» и ООО «Торнадо». Компанией, которая осуществляла рекламные мероприятия для продукции под обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ», а также занималась изготовлением рекламных материалов с 2009 года, является ООО «Маркетинг лонж» (ОГРН 1057747955044, ИНН 7707558829).

Реклама продукции под обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» в период с 01.01.2009 г. по 30.03.2016 г. включала в себя как наружную рекламу, так и печатную продукцию: листовки, плакаты, каталоги, шелфтокеры, нехенгеры, ценники, планограммы и др. Общий объём денежных средств, затраченных на рекламу продукции под обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» в период с 01.01.2009 г. по 30.03.2016 г. составил 1.667.630 руб. 30 коп.

Об известности продукции под обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» свидетельствует участие воды питьевой газированной «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» в телевизионной программе «Контрольная закупка» (выпуск 16.09.2014 г.) на 1 канале Центрального телевидения <http://www.ltv.m/shows/kontrolnaya-zakupka/vypuski/voda-pitievaya-gazirovannava-kontrolnaya-zakupka-vvpusk-ot-16-09-2014>, а также тот факт, что поисковики yandex.ru и google.ru при запросе «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» без каких-либо дополнительных слов выдают результаты, связанные с продукцией под обозначением «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» и указанием на ее производителя.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение о регистрации от 27.11.2017 и вынести решение о регистрации заявленного комбинированного обозначения в качестве товарного знака для заявленных товаров без исключения

словесного элемента «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ» из правовой охраны в отношении заявленного перечня товаров 32 класса МКТУ.

К возражению приложена копия решения о государственной регистрации товарного знака от 27.11.2017 и дизайн - макеты этикеток продукции «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ».

В дополнение к возражению заявитель представил копии документов, подтверждающих доводы, изложенные в возражении, которые поступили в Роспатент 02.07.2018:

- копия уведомления о постановке на учет в налоговом органе;
- изображение ассортиментной линейки продукции под обозначением «Тверская чистая»;
- справка об объемах производства и реализации на территории Российской Федерации продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая»;
- копии производственных отчетов за 2012, 2013, 2014, 2015, 2016, 2017 гг.;
- копии сертификатов соответствия, свидетельств о государственной регистрации, деклараций о соответствии, санитарно-эпидемиологических заключений на продукцию под обозначением «Тверская чистая»;
- справки о контрагентах и об объемах реализованной ими продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая»;
- реестры отгрузок продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая»;
- копии договоров поставки;
- копии товаросопроводительных документов (товарные накладные и товарно-транспортные накладные);
- справки контрагентов об объемах реализации на территории Российской Федерации продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая»;
- выписки из реестров контрагентов отгрузок продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая»;
- фотоотчет о представленности в розничных магазинах продукции под обозначением «Тверская чистая»;

- справки контрагентов о территории реализации продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая»;
- копии товаросопроводительных документов контрагентов;
- письмо ООО «Юнайтед Боттлинг Групп» об ООО «Маркетинг лонж», которое осуществляет рекламную деятельность для продукции под обозначением «Тверская чистая», и копии договоров об изготовлении рекламных материалов и проведении рекламных кампаний;
- письмо ООО «Маркетинг лонж», содержащее информацию об объеме денежных средств, затраченных на рекламу продукции под обозначением «Тверская чистая»;
- скриншоты телевизионной программы «Контрольная закупка» (выпуск от 16.09.2014);
- распечатки из сети Интернет информации о результатах поиска по запросу «тверская чистая» в поисковиках yandex.ru и google.ru;
- справка об объемах производства и реализации на территории Российской Федерации продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая» с 01.01.2009 по 31.05.2017;
- выписки из реестров отгрузок продукции, маркированной обозначением «Тверская чистая», за 2016, 2017 годы.

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

С учетом даты (31.03.2016) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями 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.

В соответствии с пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

Как указано выше, в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение , включающее словесные элементы «ТВЕРСКАЯ», «ЧИСТАЯ», выполненное заглавными буквами русского алфавита белого цвета, расположенное на фоне квадрата синего цвета, и изобразительный элемент в виде лебедя, плывущего по водной глади, расправившим крылья и склонившим голову к левому крылу.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ «вода [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; лимонады; напитки безалкогольные; напитки газированные фруктовые; напитки фруктовые».

Словесные элементы «ТВЕРСКАЯ» и «ЧИСТАЯ» были признаны экспертизой неохраняемыми в составе товарного знака, поскольку являются описательными элементами, характеризуют заявленные товары 32 класса МКТУ, указывая на место производства и качество этих товаров.

Коллегия не подвергает сомнению различительную способность заявленного обозначения в целом, однако находит необубедительным довод заявителя о том, что словесные элементы «ТВЕРСКАЯ» и «ЧИСТАЯ», включенные в заявленное обозначение, приобрели самостоятельную различительную способность в результате длительного и интенсивного использования.

Коллегия не может согласиться с утверждением заявителя о том, что слова «ТВЕРСКАЯ» и «ЧИСТАЯ» образуют единый словесный элемент, поскольку они не только не объединены в единое словосочетание, в котором все слова связаны по грамматически и по смыслу, но визуальны разделены, так как расположены в две строки и имеют различия в графическом исполнении, кроме того, буквы в слове «ТВЕРСКАЯ» расположены полукругом, а в слове «ЧИСТАЯ», которое расположено под ним, – прямолинейно.

Заявитель представил большой массив документов в подтверждение своего утверждения о приобретенной различительной способности словесных элементов «ТВЕРСКАЯ ЧИСТАЯ».

Вместе с тем, значительная часть этих документов относится к товаросопроводительной документации, в которой не может использоваться графический элемент. Указанная документация недоступна рядовому потребителю, внимание которого акцентируется, прежде всего, на этикетке, содержащей, наряду со словесными элементами, яркий и запоминающийся графический элемент в виде лебедя на синем фоне. О том, что потребитель воспринимает именно комбинированное обозначение, свидетельствуют такие документы, как ассортиментная линейка продукции, фотоотчет о продукции, представленной на полках в розничных магазинах, рекламные материалы, включая каталоги, плакаты, листовки и т.п.



Таким образом, совокупность представленных материалов не дает возможности сделать обоснованный вывод о том, что потребитель может идентифицировать продукцию заявителя по словесным элементам. В частности, отсутствуют сведения о степени информированности потребителей об этом обозначении, включая результаты социологического опроса.

Кроме того, предоставление исключительного права на словесные элементы «ТВЕРСКАЯ» и «ЧИСТАЯ» будет ущемлять интересы других производителей аналогичной продукции, поскольку у любого хозяйствующего субъекта из Тверской области и г. Тверь может возникнуть необходимость использования в своей хозяйственной деятельности прилагательного «ТВЕРСКАЯ» и его производных.

Это также касается слова «ЧИСТАЯ», подтверждением чему служит тот факт, что Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации содержит значительное количество товарных знаков, зарегистрированных в отношении товаров 32 класса МКТУ на имя различных лиц, в которых словесный элемент «ЧИСТАЯ» является неохраняемым (см. свидетельства №№ 636467, 608004, 602111, 575365, 571151, 569853, 534618, 523461, 419803, 424132, 458875, 493619, 301016, 268054, 269616, 296995, 196955, 189659 и др.).

Резюмируя изложенное, коллегия полагает, что решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2016710438 с исключением из правовой охраны словесных элементов «ТВЕРСКАЯ» и «ЧИСТАЯ» следует признать обоснованным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.03.2018, оставить в силе решение Роспатента от 27.11.2017.**