

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 07.02.2019, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ТОРТЬЯНА», Воронежская область, г. Воронеж (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017743554 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2017743554, поданной 19.10.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

В качестве товарного знака заявлено словесное обозначение **Латте**, выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Роспатентом 21.12.2018 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017743554. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому

заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров на основании пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано следующим.

Заявленное обозначение представляет собой название кофейно-молочного напитка (Латте - кофе латте. Латте дословно означает молоко. В состав кофе латте в качестве ингредиента входит кофе эспрессо - одна часть и три части молока, см. Кофе - аромат дома, Владимир Ходоров, Москва, изд. «Эксмо», 2010, стр. 42, 78-86; Интернет: <http://yandex.ru>, латте).

Таким образом, в отношении части заявленных товаров 30 класса МКТУ (напитки кофейно-молочные) заявленное обозначение не обладает различительной способностью, указывает на вид, свойства товаров, не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса. В отношении остальных заявленных товаров 30 класса МКТУ, например, «ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; бадьян; баоцзы (китайские пирожки); батончики злаковые, и т. д.», регистрация заявленного обозначения не может быть произведена на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку такая регистрация способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида, состава, свойств товаров.

Экспертизой также было отмечено, что заявленное обозначение «Латте» указывает на свойства и состав товаров 30 класса МКТУ «изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные», что подтверждается информацией из сети Интернет о производстве выпечки, кондитерских изделий со вкусом «Латте» (см. Интернет, <http://ygtorg.ru>; <https://tomodachi.ru>).

В Роспатент 07.02.2019 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель сокращает заявленный перечень товаров 30 класса МКТУ следующими позициями: *«изделия кондитерские для украшения новогодних елок,*

изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой, изделия кондитерские мучные».

- в отношении товаров скорректированного перечня обозначение «Латте» обладает различительной способностью, является фантазийным, следовательно, не является описательным и не может вводить потребителя в заблуждение относительно вида, свойства и состава товаров, ввиду нижеследующего:

- согласно словарно-справочным источникам информации «Латте» - это кофейно-молочный напиток (напиток - это продукт, приготовленный для питья), т.е. является жидкостью и не имеет определенную форму. Кофейно-молочный напиток Латте в общеупотребимом смысле является отдельным готовым продуктом, который требует приготовления в соответствии с рецептом;

- товары 30 класса МКТУ уточненного перечня (указанного выше) представляют собой кондитерские изделия, которые в соответствии с ГОСТом Р 53041-2008 «Изделия кондитерские и полуфабрикаты кондитерского производства. Термины и определения» (<https://official.academic.ru/>) является многокомпонентным пищевым продуктом, готовым к употреблению, имеющим определенную заданную форму. Состав кондитерского изделия определяется его рецептом, т.е. набором ингредиентов, приготовленных в особой последовательности и особым способом;

- потребительские свойства кондитерских изделий определяются при анализе их химического состава и свойств в них химических веществ. Словесное обозначение «Латте» никаким образом для обычного потребителя не определяет химический состав кондитерского изделия;

- таким образом, напитки и кондитерские изделия имеют различные показатели внешнего вида, консистенции, что не позволяет обычному потребителю предположить, что кондитерское изделие, маркированное обозначением «Латте», является кофейно-молочным напитком, а также то, что в кондитерское изделие, маркированное обозначением «Латте», входит одноименный напиток;

- в подтверждение своей позиции заявитель приводит пример, зарегистрированного товарного знака **ТОРТЭ ЛАТЭ** по свидетельству №654036 в отношении товаров 30 класса МКТУ;

- ссылки на сайты из сети Интернет (<http://ygtorg.ru>; <https://www.tomodachi.ru>), указанные в заключении по результатам экспертизы, не могут быть приняты во внимание, так как первая ссылка из сети Интернет содержит информацию о наборе шоколадных конфет «Truffle Cafe» <http://ygtorg.ru/products/202/855/>. Упаковка данного товара не содержит надписей «со вкусом латте» или иных сведений о содержании в данном товаре кофейно-молочного напитка Латте. Согласно информации - пояснению, данному владельцем Интернет ресурса, в состав одного из видов конфет входит искусственный ароматизатор латте, но не кофейно-молочный напиток – Латте;

- вторая ссылка из сети Интернет <https://www.tomodachi.ru> содержит информацию либо о напитках (товары, которые не являются кондитерскими изделиями), либо о кондитерском изделии со вкусом зеленого японского чая (т.е. не со вкусом «латте»);

- заявитель отмечает, что если элементы обозначения можно отнести к ложным или способным ввести в заблуждение, но неправдоподобным, обозначение нецелесообразно признавать ложным или способным ввести в заблуждение. Таким образом, обозначение «Латте» никаким образом не может вводить потребителей в заблуждение относительно вида товаров, так как ни один здравомыслящий, рядовой средний потребитель не может принять за правду то, что товары уточненного перечня на самом деле являются кофейным напитком - Латте.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 21.12.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017743554 в отношении уточненного перечня товаров 30 класса МКТУ (указанного выше).

В подтверждение своих доводов заявителем были представлены следующие материалы:

- скриншоты страниц поиска из сети Интернет [https://www.tomodachi.ru/search?q=%DO%BB%DO%oBO%D1%82%D1%82%D0%B5](https://www.tomodachi.ru/search?q=%DO%BB%DO%oBO%D1%82%D1%82%D0%B5;);

[https://www.tomodachi.ru/catalog/iapan-food/sweets/crunky_matcha_latte_cookies_4903333152025;](https://www.tomodachi.ru/catalog/iapan-food/sweets/crunky_matcha_latte_cookies_4903333152025)
<http://ygtorg.ru/products/202/855/> - [1];

- распечатка интернет-страницы Википедия о японском зеленом чае Маття - <https://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9C%D0%B0%D1%82%D1%82%D1%8F> - [2].

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (19.10.2017) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (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.

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

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

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

В соответствии с требованиями пункта 3 (1) 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 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 его элементов обозначение, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

Заявленное обозначение по заявке № 2017743554 представляет собой словесное обозначение **Латте**, выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пунктов 1, 3(1) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно словарно-справочным источникам информации слово «латте» - это («кофе с молоком») – кофейный напиток родом из Италии, состоящий из молока (итал. latte) и кофе эспрессо (см. сайт Википедия).

Правовая охрана товарному знаку по заявке № 2017743554 испрашивается в отношении уточненного перечня 30 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается правовая охрана рассматриваемого обозначения, включает следующие позиции: *«изделия кондитерские для украшения новогодних елок, изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой, изделия кондитерские мучные»*. Данные товары относятся к кондитерским изделиям, которые представляют собой многокомпонентные пищевые продукты, готовые к употреблению, имеющие определенную заданную форму. Кондитерские изделия, в частности, подразделяются на шоколад (шоколадные изделия), сахаристые кондитерские изделия (например, конфеты, мармелад, пастильные изделия и др.) и мучные кондитерские изделия (например, печенье, вафли, торты, кексы, рулеты и др.). При этом при производстве кондитерских изделий допускается добавлять пищевые добавки, ароматизаторы, см. ГОСТ Р 53041-2008 «Изделия кондитерские и полуфабрикаты кондитерского производства. Термины и определения» (см. сайт <http://docs.cntd.ru/>).

Следует отметить, что в настоящее время производители кондитерских изделиях широко применяют такую добавку, как «кофе», для придания кофейного аромата и вкуса (например, для пропитки тортов, пирожных, а также в качестве начинки для кондитерских изделий).

Коллегией также принято во внимание, что указание на кондитерских изделиях различного вида кофе является традиционным приемом для производителей кондитерских изделий. Например, на российском рынке присутствуют различные кондитерские изделия в состав которых входит кофе с различными добавками: печенье «Кофе-сливки», конфеты «Кофе с молоком» кондитерской фабрики Акконд (<https://akkond.ru/>), торт Русская Нива «Капучино», Хлебпром (<https://shop.hlebprom.ru/>).

Указанное также подтверждается ссылкой из сети Интернет, указанной в заключении по результатам экспертизы, так на сайте <http://ygtorg.ru/products/202/855/>

содержится информация о наборе шоколадных конфет «Truffle Cafe», где в состав одного из видов конфет входит искусственный ароматизатор «латте».

Очевидно, что при покупке товаров уточненного перечня под наименованием «ЛАТТЕ» потребитель ожидает получить товар с определенными свойствами и составом, в данном случае со вкусом, ароматом «латте». Следовательно, для части товаров, в состав которых входит «латте» заявленное обозначение указывает на свойства и состав товаров. Поскольку заявленное обозначение состоит только из словесного элемента «ЛАТТЕ», он не может быть включен в товарный знак в качестве неохраняемого элемента.

В случае, когда товары уточненного перечня, содержащие маркировку данным обозначением, не содержат в качестве ингредиента «латте», заявленное обозначение воспринимается в качестве ложного указания состава товаров.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия признала решение Роспатента правомерным и не усматривает оснований для признания заявленного обозначения в отношении уточненного перечня товаров 30 класса МКТУ соответствующим требованиям пунктов 1(3), 3(1) статьи 1483 Кодекса.

Наличие указанного заявителем в возражении товарного знака **ТОРТЭ** **ЛАТЭ** по свидетельству №654036, зарегистрированного для товаров 30 класса МКТУ, не может служить доказательством регистрации товарного знака «ЛАТТЕ» по заявке №2017743554, поскольку делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно с учетом всех обстоятельств конкретного дела.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.02.2019, оставить в силе решение Роспатента от 21.12.2018.