

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 28.03.2018. Данное возражение подано ООО «РУДО-СОФТ ДРИНКС», г. Рязань (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016725303, при этом установлено следующее.

Заявка №2016725303 на регистрацию комбинированного товарного знака



« Eat & Go! НАВСТРЕЧУ ПРИРОДЕ » была подана на имя заявителя 13.07.2016 в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 28.11.2017 о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016725303 в отношении всех заявленных товаров 29, 30, 32 классов МКТУ с исключением элементов «Eat&Go» из самостоятельной правовой охраны. Основанием для принятия решения явилось

заключение по результатам экспертизы, согласно которому элементы «Eat&Go» являются неохраняемыми согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку в целом не обладают различительной способностью, указывают на назначение товаров, широко используются различными производителями для маркировки однородных товаров (<http://wtpack.ru/lynch/eat-n-go>, <http://rudo.ru/poleznyj-desert-eat-go>, <http://mosposuda.ru/works/eat-n-go/>, <http://www.packagingoftheworld.com/2013/01/eat-concept.html>).

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.03.2018 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- смысловое значение обозначений, выполненных в латинице, неизвестно основной части российских граждан. Знание иностранных языков и, в частности, английского языка в нашей стране не на высоком уровне, поэтому большинством российских потребителей анализируемый словесный элемент «Eat&Go» воспринимается как фантазийный, не характеризующий заявленные услуги, не указывающий на их вид;

- при восприятии обозначения «поесть и пойти» ассоциаций с назначением товаров не возникает, рассматриваемое обозначение не указывает прямо ни на вид товаров, ни на их свойство, ни на назначение;

- сведения, приведенные в сети Интернет, не являются достоверными и достаточными как в части того, действительно ли такой товар присутствует на рынке, так и в плане определения времени его производства, производителя, страны происхождения и т.п. Использование при проведении экспертизы заявленного обозначения сведений из сети Интернет представляется недопустимым, поскольку данный источник не может считаться надежным и достоверным без дополнительного, в том числе, документального подтверждения содержащихся в нем данных;

- соответственно, полученная из сети Интернет информация является непроверенной (в том числе, и о дате создания компании, объеме экспорта и пр., что может являться простыми декларативными, рекламными заявлениями, имеющими

целью привлечение внимания потребителя и создание определенного имиджа компании). Она не позволяет установить, действительно ли данный продукт производился, и, если да, выпускается ли в настоящее время, либо выпуск давно прекращен;

- информация практически на всех указанных сайтах изложена на английском языке. Учитывая, что даже представляемые в Роспатент документы, имеющие вполне определенное происхождение и исходящие от определенных лиц и органов, согласно нормативным положениям, не рассматриваются и не принимаются во внимание при выполнении Роспатентом различных государственных функций в случае, если они составлены на иностранном языке, использование при вынесении Решения такого (причем ненадежного) источника, как неофициальный иностранный сайт, тем более представляется недопустимым;

- само по себе простое использование на территории других государств неких обозначений (за исключением тех, о которых говорится в пункте 5 статьи 1483 Кодекса), не зарегистрированных в России в качестве товарных знаков, а потому не пользующихся правовой охраной на территории Российской Федерации, не является препятствием для приобретения исключительных прав на них российскими производителями товаров;

- лицо, подавшее возражение, в течение длительного времени до даты подачи заявки осуществляло деятельность по размещению информации, рекламе товаров, маркированных рассматриваемым обозначением, в различных профильных журналах, газетах, на веб-сайтах в сети Интернет, на сувенирной продукции, в различной документации, на наружной рекламе и т.д. Проведение интенсивной рекламной компании привело к возникновению в сознании потребителя ассоциаций между обозначением «Eat&Go» и конкретными видами товаров заявителя, что свидетельствует о приобретении заявлением обозначением различительной способности в результате его длительного использования до даты подачи заявки.

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены следующие документы:

1. скриншоты страниц из сети Интернет: facebook.com, ryazan.bezformata.ru, irecommend.ru, rudo.ru, biomex.ru, teopema.ru, fatsecret.ru, natur-life.ru, spb.av.ru, gurmanclub.ru, utkonos.ru, cenakrasna.info, vegetus.by, freelance.ru, igooods.ru, rostov-nadonu.shop-region.ru, otzovik.com, vashaferma.com, mestoskidki.ru, маркетлайнспб.рф, assorti62.ru, test.brokkoli.me, foodmarket.su, ryazagro.ru, eicc62.ru, 7info.ru;
2. копии материалов договора №0901 от 09.01.2017;
3. копии материалов договора №Д/100-1606068 от 28.09.2016;
4. копии материалов договора №130 от 17.01.2017;
5. образцы упаковки и образцы рекламной продукции;
6. копии материалов договора поставки №Р-СД-1-04-05-16 от 04.05.2016;
7. копии материалов договора №176 от 21.12.2016;
8. копии материалов договора поставки №149 от 28.06.2016;
9. копии материалов договора поставки №151 от 28.06.2016;
10. копии материалов договора поставки №142 от 03.06.2016;
11. копии материалов договора поставки №127 от 11.05.2016;
12. копии материалов договора поставки №129 от 10.05.2016;
13. копии материалов договора поставки №121 от 29.04.2016;
14. копии материалов договора поставки №90 от 06.04.2016;
15. копии материалов договора поставки №116 от 15.04.2016;
16. копии материалов договора поставки №67 от 17.02.2016;
17. копии материалов договора поставки №106 от 11.04.2016;
18. копии материалов договора поставки №1104-16 от 11.04.2016;
19. копии материалов договора поставки №73 от 01.04.2016;
20. копии материалов договора поставки №79 от 01.04.2016;
21. копии материалов договора поставки №69 от 04.03.2016;
22. копии материалов договора поставки №0110-15 от 01.10.2015;
23. копии материалов договора поставки №0829-2015 от 06.05.2015;

24. копии материалов договора поставки №0770-2014 от 18.09.2014;
25. копии материалов договора поставки №0703-2014 от 26.02.2009;
26. копии материалов договора №0798-2015 от 18.03.2015.

На основании изложенной информации заявителем выражена просьба об изменении решения Роспатента от 28.11.2017 и о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака с предоставлением правовой охраны словесному элементу «Eat&Go».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллеги считает доводы, представленные в возражении, убедительными.

С учетом даты подачи (13.07.2016) заявки №2016725303 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охранных способностей 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 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, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения. Положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

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.

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.

Согласно пункту 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 заявлением обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявлении обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявлением обозначением и иные сведения. В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.



Заявленное обозначение «» является комбинированным и состоит из элементов «Eat», «&», «Go», «!», помещенных в центральной части знака, расположенных ниже словесных элементов «НАВСТРЕЧУ ПРИРОДЕ», а также из изобразительных элементов в виде стилизованных изображений колосков. Правовая охрана знаку испрашивается в зеленом и белом цветовом сочетании в отношении товаров 29, 30 и 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

В возражении, поступившем 28.03.2018, выражено мнение о том, что оспариваемым решением Роспатента элементы «Eat», «&», «Go» неправомерно признаны неохраннымыми элементами товарного знака в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ.

Для того, чтобы понять охраноспособны ли элементы «Eat & Go» по смыслу подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса необходимо проанализировать семантику заявленного обозначения и те виды товаров, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны данному обозначению.

Анализ словарей основных европейских языков (см. www.multitran.ru) показал, что словесный элемент «eat» переводится с английского языка как «есть; иметь вкус; разъедать; разрушать; растрачивать; мучить; съесть; поглощать; поглотить; хватать; проедать; закусывать; проесть; подточить; подтачивать; трапезничать, принимать трапезу; вкушать, вкусить; употреблять в пищу; потрапезничать; разряжать; кормиться; покормиться; покушать; столоваться; питаться; поедать» и множество иных значений. Словесный элемент «go» переводится с английского языка как «быть в обращении (о монете, пословице и т.п.); быть известным (под каким-л. именем); быть принятым (о плане, законе,

проекте); валиться; влезать (умещаться); входить (умещаться); гласить (о тексте, документе, статье); говорить (о тексте, документе, статье); действовать (о машине, механизме); делаться (в качестве глагола-связки в составном именном сказуемом); доставаться; звучать (о музыкальных инструментах); класть (на определённое место); лететь (самолётом); ломаться; не выдержать; обанкротиться; отбивать время; отменяться; отправиться; передвигаться (в пространстве или во времени); переходить (в собственность); переходить из уст в уста; приводиться в движение; продаваться; пройти (о плане, законе, проекте); путешествовать; работать (о машине, механизме); расходоваться; руководствоваться; рухнуть; сделать ; слабеть; ставить; становиться; укладывать; уничтожаться; хранить; храниться; проходить; ходить; направляться; следовать; уходить; уезжать; отходить; отправляться; работать» и множество иных значений.

Учитывая множественность значений словесных элементов «Eat» и «Go» у коллегии отсутствуют основания для вывода об однозначном восприятии потребителем рассматриваемых словесных элементов как указывающих на назначение заявленных товаров.

Вместе с тем, следует согласиться с экспертизой в том, что наиболее употребимым значением слова «Go» является значение «идти, передвигаться», а у слова «Eat» является значение «есть, употреблять пищу, кушать», кроме того, необходимо учитывать, что на регистрацию заявляются продовольственные товары 29, 30, 32 классов МКТУ, в связи с чем наиболее вероятно восприятие словесного элемента «Eat» в упомянутом выше значении.

При анализе заявленного обозначения, коллегия учитывала, что словесные элементы «Eat», «Go» объединены общепринятым символом &, означающим соединительный союз «и», на конце словосочетания помещен знак восклицания «!».

Анализируя представленную информацию, коллегия приходит к выводу о том, что обозначение «Eat & Go !» представляет собой эмоционально окрашенный слоган, который действительно может быть воспринят как указание на назначение товаров, однако, это не является прямым указанием на характеристики заявленных

товаров, для понимания его смысла требует цепочка рассуждений.

В том случае, когда для того, чтобы сформулировать описательную характеристику товаров, нужны дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, можно признать, что анализируемый элемент не является описательным, не указывает на вид услуг, их свойство, назначение и пр. В связи с изложенным, коллегия приходит к выводу о том, что обозначение «Eat & Go !» напрямую не характеризует товары 29, 30, 32 классов МКТУ, в связи с чем его нельзя отнести к категории описательных.

Помимо прочего, коллегия приняла во внимание информацию о том, что ООО «РУДО – СОФТ ДРИНКС» является производителем полезных десертов (например, каш с клюквой, вишней, клубникой и др.), легких десертов (например, фруктово-злаковые пюре), овсяных напитков, муссов под обозначением



(1-26). Товары, маркированные заявленным обозначением, представлены во многих магазинах, в том числе в магазинах здорового питания. Заявитель участвует в выставках с производимой им продукцией, рекламирует ее. В СМИ освещается деятельность заявителя и выпускаемые данным лицом товары, причем, данная информация относится к периоду до даты приоритета заявленного обозначения.

Что касается вывода экспертизы о том, что обозначение «Eat&Go» используется различными организациями, осуществляющими деятельность в той же области, что и заявитель, то коллегия обратилась к указанным экспертизой источникам в сети Интернет (<http://wtpack.ru/lynch/eat-n-go>, <http://rudo.ru/poleznyj-desert-eat-go>, <http://mosposuda.ru/works/eat-n-go/>, <http://www.packagingoftheworld.com/2013/01/eat-concept.html>), анализ которых показал следующее.

На сайте <http://rudo.ru/poleznyj-desert-eat-go> представлена информация о продукте компании заявителя.

Сайты

<http://wtpack.ru/lynch/eat-n-go>,

<http://www.packagingoftheworld.com/2013/01/eat-concept.html> посвящены оригинальным дизайнерским проектам упаковки и, в том числе, представлена упаковка продуктов питания под обозначением «Eat&Go». Вместе с тем, на указанных сайтах не содержится информации о том, что продукция под данным обозначением вводилась на рынок Российской Федерации, в связи с чем средний российский потребитель не мог быть осведомлен о том, что третье лицо производит товары, однородные заявленным товарам 29, 30, 32 классов МКТУ, под данным обозначением.

На сайте <http://mosposuda.ru/works/eat-n-go/> содержится информация о ресторане быстрого питания под обозначением «Eat N Go», то есть касается иного обозначения. Кроме того, ресторанная деятельность относится к услугами 43 класса МКТУ, тогда как предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ.

Таким образом, анализ упомянутых в заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения источников информации не позволяет сделать вывод о том, что обозначение «Eat & Go!» до даты подачи заявки №2016725303 использовалось различными лицами для индивидуализации товаров, однородны товарам, приведенным в перечне заявки.

Вышеизложенный анализ свидетельствует о том, что словосочетание «Eat & Go» может служить индивидуализирующим элементом товарного знака заявителя по заявке №2016725303.

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

удовлетворить возражение, поступившее 28.03.2018, изменить решение Роспатента от 28.11.2017, зарегистрировать товарный знак по заявке №2016725303.