

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 (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 за № 644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 17.11.2022 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ГРУППА КОМПАНИЙ «ТРУБМЕТ-УРАЛШПУНТ», г. Челябинск (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021734827, при этом установлено следующее.

СШК

Обозначение « **СШК** » по заявке №2021734827, поданной 04.06.2021, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 06 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 02.02.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021734827 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть

зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса ввиду нижеследующего.

Заявленное обозначение представляет собой сочетание согласных букв «СШК», не имеющее словесного характера и характерного графического исполнения, вследствие чего не обладает различительной способностью и является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Роспатент 17.11.2022 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- к оценке различительной способности заявленного обозначения следует учитывать следующее:

- не является верным толкование, что непременно все указанные доказательства в обосновании приобретения обозначением различительной способности, предусмотренные подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, должны быть представлены. Поэтому отсутствие в материалах заявки сведений о рекламе само по себе не может служить основанием для отрицания приобретенной заявленным обозначением различительной способности;

- так, отсутствие у потребителей представлений о конкретном изготовителе товара и знаний его фирменного наименования не является препятствием для установления различительной способности обозначения. Значение имеет представление потребителей о том, что его использует некий один производитель, фигура которого им может быть и не ясна;

- оценка обозначения на соответствие его требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса производится исходя из восприятия этого обозначения потребителями на дату подачи в Роспатент заявки на государственную регистрацию товарного знака. Вместе с тем, в удовлетворении возражений против предоставления правовой охраны товарному знаку, мотивированных несоответствием товарного знака требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, может быть отказано на основании представленных правообладателем в Роспатент доказательств, свидетельствующих о приобретении спорным товарным знаком различительной способности на дату подачи возражений;

- данная норма направлена, в частности, на недопущение признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, не имевшему различительной способности на момент его государственной регистрации в качестве товарного знака, но впоследствии (в том числе с учетом интенсивности использования товарного знака) приобретающему такую способность. Исходя из этого правовая охрана такого товарного знака сохраняется, даже если на момент государственной регистрации товарного знака он не соответствовал условиям охраноспособности;

- следовательно, поскольку правообладатель зарегистрированного товарного знака сохраняет права на товарный знак, не обладавший различительной способностью, если докажет её приобретение к дате подачи третьим лицом возражений, то и заявитель по заявке может рассчитывать на предоставление заявленному товарному знаку правовой охраны, доказав отпадение этого препятствия к регистрации на дату подачи своего возражения;

- при оценке различительной способности следует учитывать круг потребителей соответствующего товара, исходя из того соображения, что объемы использования обозначения и способы продвижения на рынке товара отличаются в зависимости от того, являются ли изделия товаром массового потребления или же предназначены для узкого круга профессиональных, внимательных потребителей. Таким образом, даже относительно небольшие объемы производства, продаж, рекламы или иного продвижения товара среди небольшой по численности, но профессиональной группы потребителей могут обеспечить обозначению хорошую узнаваемость у них. Напротив, узнаваемость товара широкого потребления и применяемого в отношении него обозначения может быть достигнута использованием лишь таких каналов продвижения, которые ориентированы на широкую аудиторию;

- в подтверждение приобретения заявленным обозначением различительной способности были представлены:

- скриншоты с интернет-сайта заявителя <https://trubmet.com/>, согласно которым использование заявленного обозначения началось с января 2014 года;

- товарные накладные о поставках шпунта под обозначением «СШК» многочисленным покупателям из разных регионов с 2018 по 2021 год объемом около 5,5 тысяч тонн на общую сумму около 0,5 млрд. рублей;

- запросы коммерческих предложений на шпунт «СШК» со стороны различных муниципальных органов власти и учреждений с 2019 года и благодарственные письма за этот товар от различных покупателей и пользователей продукции с 2017 года, которые подтверждает хорошую информированность потребителей и дополнительно подтверждает большую территорию и значительный срок её реализации;

- письма от ряда дистрибьюторов продукции заявителя и от организаций-потребителей, который дополнительно подтверждают как значительные объемы использования обозначения «СШК» и хорошую информированность о нём потребителей, так и отсутствие иных его пользователей, что обуславливает ассоциации обозначения только продукцией заявителя;

- договоры об участии на различных выставках и конференциях с 2017 года («Металлоконструкции», «Металлэкспо» 2017-2018, 2019, 2020, EXPO RUSSIA UZBEKISTAN 2019, «Российские и зарубежные технологии проектирования и строительства мостовых сооружений» 2019г.), которые подтверждает продолжительность использования и хорошую информированность потребителей;

- сведения о включении продукции «СШК» в классификатор строительных ресурсов Минстроя России (Приказ Минстроя России от 03.07.2018 № 385пр), в Реестр инновационных решений, технологий, продукции, изделий, материалов, высокотехнологичных услуг в сфере капитального строительства объектов использования атомной энергии (База НДТ) Госкорпорации «Росатом», в каталог продукции российского производства для обеспечения замещения продукции импортного происхождения Комитета по развитию транспортной инфраструктуры Санкт-Петербурга Правительства г. Санкт-Петербурга, в путеводитель по поставщикам на материалы, изделия и конструкции ГАУ «Региональный центр Республики САХА (Якутия) по ценообразованию в строительстве, которые

достоверно свидетельствуют о хорошей информированности потребителей о товаре заявителя и о его обозначении «СШК» задолго до даты подачи заявки;

- представленные общедоступные сведения из сети Интернет о реализации шпунта заявителя «СШК» на различных тендерных и закупочных площадках свидетельствует о больших объемах и большой территории сбыта продукции;

- представленный договор о доступе к торговой площадке ALL.BIZ, скриншоты канала ООО «ГК «ТРУБМЕТ-УРАЛШПУНТ» на видеохостинге YOU.TUBE и публикации статей из журналов «Гидротехника» и «Газовая промышленность», скриншоты из открытого Интернет-ресурса строительных новостей ASNINFO.RU свидетельствуют об известности товарах, сопровождаемых заявленным обозначением;

- следует учесть, что круг потребителей шпунта металлического под названием «СШК» производства заявителя, это строительные организации и профессиональные участники рынка, проявляющие особую степень внимательности и осмотрительности при выборе строительных материалов. При этом товары заявителя распространяется не в розницу, не через офф-лайн магазины, а посредством коммерческих поставок;

- о наличии различительной способности у обозначения «СШК» как на сегодняшний день, так и на дату подачи рассматриваемой свидетельствуют результаты социологического исследования, проведенного в сентябре-октябре 2022 года Институтом социологии Федерального научно-исследовательского центра РАН среди 1500 потребителей шпунтовой металлической продукции (шпунты металлические, сваи шпунтовые металлические, профили шпунтовые металлические), который показали следующее:

- в настоящее время подавляющее большинство потребителей (83%) считают, что обозначение СШК используется для реализации продукции одной и или разными, но связанными между собой компаниями;

- большинство опрошенных (53%) считают, что по данному обозначению возможно определить компанию-производителя, которая использует его для маркировки своих товаров;

- в настоящее время большинство потребителей (51%) знакомы с обозначением СШК. Причём большинство опрошенных, знакомых с тестируемым обозначением (66%), верно определяют компанию-производителя товаров, маркированных этим обозначением – ГК «ТрубМет-УралШпунт»;

- несмотря на то, что данные касаются настоящего времени (осень 2022 года), однако, как следует из толкования положений Кодекса, закрепленного в судебной практике Суда по интеллектуальным правам, факт приобретения обозначением различительной способности после подачи заявки на регистрацию товарного знака (на дату регистрации товарного знака или на дату подачи третьим лицом возражения против предоставления правовой охраны, а, значит, и на дату подачи самим заявителем возражения против решения об отказе в регистрации товарного знака) должен быть учтен при рассмотрении настоящего возражения;

- аналогичные выводы об информированности потребителей и восприятии ими заявленного обозначения сделаны социологами и на дату 04.06.2021 (дата подачи заявки на товарный знак);

- кроме того, Институтом социологии Федерального научно-исследовательского центра РАН был проведен информационно-аналитический обзор рынка (Заключение №97-2022 от 02.11.2022), из которого следует то, что вышеприведенные результаты социологического опроса соответствуют положению на рынке товаров заявителя под обозначением «СШК», а не являются случайными или натянутыми;

- заявитель отмечает, что в процессе проведения данного обзора рынка не было обнаружено фактов использования обозначения «СШК» какими-либо другими производителями шпунтовой металлической продукции, помимо заявителя, что обуславливает приобретение данным обозначением известности именно как обозначения товаров данного производителя.

Заявителем 03.02.2023 было представлено дополнение к возражению, доводы которого сводятся к следующему:

- наименования товаров, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака (*сваи шпунтовые металлические, профили металлические шпунтовые, шпунты металлические*), по сути обозначают и участниками рынка понимаются как один и тот же товар со следующими крайне незначительными смысловыми оттенками;

- **свая шпунтовая металлическая** – самый распространенный вид профиля металлического шпунтового, предназначенный именно для укрепления стенок грунта (то есть, первые два термина соотносятся как частное и общее);

- **шпунты металлические** – разные совокупности шпунтовых профилей, совместимых друг с другом в рамках каждой совокупности;

- заявитель уточняет период использования им обозначения «СШК» и заявляет, что оно использовалось в отношении свай шпунтовых металлических, профилей металлических шпунтовых, шпунтов металлических (суть один и тот же товар) с 2017 года, когда им были разработаны соответствующие Технические условия. На главной странице интернет-сайта заявителя www.trubmet.com информация о приобретаемом к тому времени известном шпунте «СШК» появилась не позднее 13 апреля 2018 года, что подтверждается скриншотами Интернет-архива www.archive.org;

- такое уточнение периода использования, по мнению заявителя, не лишает познавательного и доказательственного значения распределение ответов респондентов социологического опроса.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 02.02.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021734827 в отношении заявленных товаров 06 класса МКТУ.

В подтверждение изложенных выше доводов заявителем с возражением и в ходе экспертизы заявленного обозначения были представлены следующие материалы:

1. Заключение №96-2022 от 02.11.2022, проведенное лабораторией социологической экспертизы Института социологии ФНИСЦ РАН, по результатам социологического опроса, проведенного с 12 сентября 2022 по 25 октября 2022 среди совершеннолетних жителей Российской Федерации –

потребителей шпунтовой металлической продукции (шпунты металлические, сваи шпунтовые металлические, профили шпунтовые металлические);

2. Заключение №97-2022 от 02.11.2022, проведенное лабораторией социологической экспертизы Института социологии ФНИСЦ РАН, по результатам информационно-аналитического обзора рынка, проведенного с 03 октября 2022 по 19 октября 2022 с целью определить уровень распространенности на рынке продукции под обозначением по заявке на регистрацию товарного знака №2021734827 « **СШК** » на сегодняшний день и на дату 04.06.2021;
3. Пояснительные записки (к протоколу осмотра доказательств: к CD- диску и ссылке на файл с контрольными аудиозаписями);
4. Протокол осмотра доказательств (информации в сети Интернет);
5. Распечатки сведений из сети Интернет о значения слова «ШПУНТ»;
6. Распечатки страниц Технических условий ТУ 24.10.74-001-68682152-2017 от 01.03.2017;
7. Скриншоты интернет-архива с сайта <http://trubmet.com/>;
8. Договор №17/03 от 17.05.2017 об участии в выставке «Металлоконструкции 2017», Москва;
9. Распечатки страниц печатного каталога «Металлоконструкции 2017» (Алфавитный список участников выставки с описанием продукции);
10. Распечатка электронного каталога «Металлоконструкции 2017» с Интернет-сайта выставки с указанием заявителя и описанием продукции – сварного шпунта корытного СШК;
11. Договор № 11/05 от 11.05.2018 об участии в выставке «Металлоконструкции 2018», Москва;
12. Распечатки страниц печатного каталога «Металлоконструкции 2018» (Алфавитный список участников выставки с описанием продукции);
13. Договор б/н от 10.04.2019 об участии в выставке «Металлоконструкции 2019», Москва;

14. Распечатка электронного каталога «Металлоконструкции 2019» с Интернет-сайта выставки с указанием заявителя и описанием продукции – сварного шпунта корытного СШК;
15. Распечатка электронного каталога «Металлоконструкции 2020» с Интернет-сайта выставки с указанием заявителя и описанием продукции – сварного шпунта корытного СШК;
16. Соглашение №03/УЗ от 18.04.2019 об оказании услуг по организации участия в выставке «EXPO RUSSIA UZBEKISTAN - 2019», Республика Узбекистан;
17. Распечатки страниц каталога выставки «EXPO RUSSIA UZBEKISTAN – 2019» с указанием заявителя и описанием продукции – сварного шпунта корытного СШК;
18. Приказ Минстроя России №385/пр от 03.07.2018 «О внесении изменений в классификатор строительных ресурсов»;
19. Протокол №40-/296-Пр от 18.12.2019 заседания экспертного совета ГК «Росатом» и приложения к нему (Список участников заседания экспертного совета; Перечень разработок, вошедших в Реестр инновационных решений, технологий, продукции, изделий, материалов, высокотехнологических услуг в сфере капитального строительства объектов атомной энергии; Реестр инновационных решений, технологий, продукции, изделий, материалов, высокотехнологических услуг в сфере капитального строительства объектов атомной энергии (База НДТ));
20. Сертификат №010-2018 о включении сварного шпунта корытного СШК в Реестр инновационных решений, технологий, продукции, изделий, материалов, высокотехнологических услуг в сфере капитального строительства объектов использования атомной энергии (База НДТ) Госкорпорации «Росатом»;
21. Распечатки страниц «Каталога продукции российского производства для обеспечения замещения продукции импортного происхождения», 2021 г. в части упоминания заявителя и его продукции – шпунт СШК;
22. Распечатки страниц «Путеводителя по поставщикам на материалы, изделия и конструкции ГАУ «Региональный центр Республики САХА (Якутия)», 2020 г. в части упоминания заявителя и продукции – шпунт СШК;

23. Отчет об оказанных услугах по содействию в размещении на электронной торговой площадке ALL.BIZ по Договору №383553 от 01.12.2020 и приложение к нему Акт сдачи-передачи услуг;
24. Скриншоты из сети Интернет о реализации продукции Заявителя – шпунт СШК на различных тендерных и закупочных площадках;
25. Скриншоты канала ООО «ГК «ТРУБМЕТ-УРАЛ ШПУНТ» на видеохостинге YOU.TUBE, иные скриншоты с различных интернет-сайтов о шпунте «СШК»;
26. Распечатки страниц печатного журнала «Гидротехника» №3(52)/2018» со статьей о шпунтовых профилях заявителя «СШК»;
27. Договор №559 от 31.07.2018 об оказании информационных услуг по размещению статьи в журнале «Гидротехника»;
28. Распечатки страниц печатного журнала «Гидротехника №4(61)/2020» со статьей «Шпунтовая свая двутаврового поперечного сечения от компании ООО «ТРУБМЕТ»;
29. Сведения о номере журнала «Газовая промышленность» №8/2021 с Интернет-сайта издателя части упоминания заявителя и его продукции – шпунт СШК;
30. Договор №154 от 20.10.2020 об оказании информационных услуг по размещению статьи в журнале «Гидротехника» №4 – ноябрь 2020 и приложение к нему (Акт выполненных работ);
31. Статья «Шпунт: отсекая воздействия» от 01.04.2021 с сайта asninfo.ru;
32. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Группа компаний «ТРУБМЕТ-УРАЛШПУНТ»;
33. Скриншоты с сайта <http://trubmet.com/>;
34. Выборка товарных накладных декабрь 2018 – июль 2021гг.;
35. Запросы коммерческих предложений, направленные по адресу trubmet.com;
36. Благодарственные письма.

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

С учетом даты (04.06.2021) поступления заявки № 2021734827 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

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, в частности, отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса (пункт 35 Правил).

В соответствии с пунктом 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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.

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.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2021734827 заявлено

обозначение « **СШК** », выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 06 класса МКТУ *«сваи шпунтовые металлические, профили металлические шпунтовые, шпунты металлические»*.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Рассматриваемое обозначение представляет собой сочетание трех согласных букв «С», «Ш», «К», не имеющее словесного характера и характерного графического исполнения, в связи с чем не обладает различительной способностью, а поскольку оно состоит исключительно из неохраноспособного элемента, ему не может быть предоставлена правовая охрана.

Согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса неохраняемому обозначению может быть предоставлена правовая охрана в случае, если это обозначение приобрело различительную способность в результате его длительного и интенсивного использования до даты подачи заявки.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности заявителем были представлены материалы, анализ которых показал, что фактическое использование обозначения СШК заявитель начал осуществлять незадолго до даты подачи заявки, а именно, начиная с декабря 2018 года, то есть за 2,5 года до даты (04.06.2021) подачи заявки. [34].

При этом представленные технические условия от 2017 года [6] иллюстрируют только намерение заявителя производить сварные шпунтовые профили корытного типа – СШК. При этом следует отметить, что в товарных накладных продукция «шпунт», маркирована не только обозначением СШК, но и другими обозначениями: СШКу, СШКф.

Информация о сварном шпунте корытном СШК, производимом заявителем с 2017 года, расположенная на скриншотах с официального сайта [7, 33] и на скриншотах [24, 25] не подтверждена фактическими материалами, иллюстрирующими объемы производства и реализации продукции (например, договоры, товарно-транспортные накладные, материалы, подтверждающие исполнение контрактов) в связи с чем носит декларативный характер.

К материалам об участии заявителя с 2017 года в выставках «Металлоконструкция» не приложена схема комплектации стенда и макет выставочного стенда, в связи с чем не представляется возможным оценить размещалось ли заявленное обозначение «СШК» на стенде или нет. Что касается включения с 2017 года информации о шпунте СШК в официальный каталог выставки и на сайте выставки, то следует отметить, что печатные каталоги распространяется экспонентам и посетителям в ходе самой выставки и без указания тиража печатного каталога, а также указания статистики посещаемости и просмотра сайта выставки, невозможно определить какое количество посетителей выставки и данного сайта воспользовалось информацией.

Следует отметить, что расходы на участие в выставке в 2017 году составили – 22600 руб., в 2018 году – 24440 руб., в 2019 году – 192710 руб., что не может свидетельствовать о больших затратах заявителя на рекламу заявленного обозначения. Иных сведений об объемах затрат на рекламу материалы дела не содержат.

Представленные распечатки страниц печатных изданий [21, 22, 26, 28] не содержат указания тиража этих изданий, в связи с чем не представляется возможным оценить информированность потребителей о продукции заявителя. Кроме того, без подтверждения фактического объема производства и реализации товаров с использованием заявленного обозначения данные материалы не позволяют определить насколько широко оно использовалось.

Что касается акта выполненных работ, приложенного к договору [30], то он датирован 30.08.2021, то есть после даты (04.06.2021) подачи заявки.

Представленные отчет об оказанных услугах и приложение к нему [30] иллюстрирует размещение информации на электронной торговой площадке ALL.BIZ, начиная с декабря 2020 года, то есть незадолго до даты (04.06.2021) подачи заявки.

Представленные коммерческие запросы иллюстрируют только намерение приобрести продукцию заявителя, при этом датированы 2020г., январем 2021г., то есть незадолго до даты (04.06.2021) подачи заявки.

Заявителем были представлены восемь благодарственных писем, что не может свидетельствовать о широкой информированности потребителя о продукции заявителя. Кроме того, в письме ООО «Производственно-строительный комплекс №6» отсутствует исходящая дата отправки письма и дата поставки продукции; в письмах ООО «Мостстройпроект», Муниципальное унитарное предприятие дорожно-строительных и эксплуатационных работ Советского района г. Волгограда не указан период фактической поставки продукции и ее объем; в письме Администрации г. Нижний Тагил сообщается только о планируемой потребности в шпунте в январе-марте 2020 года; в письме ООО «Мелиоратор Балтаси» указан год (2020г) поставки продукции, но не указан ее объем. В письмах Нарьян-Марского МУ ПОК от 2019 года и ЗАО «Окружной центр обеспечения пожарной безопасности о поставке шпунта США от 2017 года сообщается о поставке шпунта «СШК» в 2019 году в количестве 12 метров, в 2017 году в объеме 132 тн., то есть незначительной поставки.

Таким образом, материалы возражения не могут свидетельствовать о длительности и интенсивности использования заявителем заявленного обозначения в отношении заявленных товаров 06 класса МКТУ до даты (04.06.2021) подачи заявки.

В отношении довода заявителя о том, что производимый им товар является не массовым, а предназначен для узкого круга потребителей, в связи с чем даже небольшие объемы производства, продаж, рекламы или иного продвижения товара среди небольшой по численности, но профессиональной группы потребителей могут обеспечить обозначению хорошую узнаваемость, то коллегия отмечает следующее.

Перечень заявленных товаров 06 класса МКТУ не содержит указания на то, что товары являются специализированными, например, используемыми в сфере строительства объектов использования атомной энергии, как указано в представленном сертификате [20].

В данном случае перечень заявленных товаров представляет собой строительные материалы, которые широко представлены на рынке шпунтовой продукции и могут быть использованы широким кругом потребителей, работающих в области строительства различных объектов гидротехнического, транспортного, промышленно-гражданского значения.

Что касается представленных заявителем Заключений [1] и [2], то данные заключения не могут повлиять на выводы коллегии, поскольку содержат выводы, сделанные на дату проведения опроса (с 12.09.2022 по 25.10.2022 и с 03.10.2022 по 19.10.2022).

Что касается выводов, полученных на дату (04.06.2021) подачи рассматриваемой заявки, представленных в Заключение [1], то, по мнению коллегии, они являются ненадежными.

Так, в заключение [1] в диаграмме № 5 приведено мнение опрошенных, знакомых с заявленным обозначением на дату 2015-2020гг. Вместе с тем, исходя из представленных материалов, профили сварные шпунтовые корытного типа (СШК) заявителем были разработаны только в марте 2017 года, то есть позднее, даты (2015г.), указанной в диаграмме №5.

Кроме того, даже если предположить, что опрошенные были знакомы до даты подачи заявки с заявленным обозначением, то в диаграмме № 5 Заключения [1] отсутствуют разбивка по годам в период с 2015 по 2020 гг., в связи с чем не представляется возможным оценить какой процент опрошенных был знаком с тестируемым обозначением с 2017 года, то есть с даты производства продукции.

Следует также отметить, что представленный протокол осмотра доказательств [4], оформленный с участием нотариуса, подтверждает лишь, то, что анкета была запрограммирована. Однако сколько человек фактически прошли опрос – из протокола не ясно. Как следует из п.1.2.3 Информационной справки СИП в случае проведения опроса с помощью систем электронной регистрации ответов (самозаполняемая электронная анкета) подтверждением факта проведения опроса и отсутствия фальсификации является распечатка массива ответов респондентов.

При этом к пояснительной записке к CD-диску и ссылке на файл [3] не приложен CD-диск, а указанная ссылка на файл <https://oprosi.online/preview/eb9dd325-5e20-4be4-afd6-31853a24ed93/share>, содержащая файлы с записями, недоступна.

Что касается представленного Заключения [2], в котором проведен информационно-аналитический обзор присутствия в специализированных Интернет-магазинах, маркетплейсах и промышленных порталах, работающих в федеральном масштабе, в отдельных магазинах, в том числе региональных, а также на новостных и научных порталах, то в данном опросе содержатся общие данные о шпунтах США, вместе с тем, отсутствуют подтверждение фактической реализации товаров с использованием обозначения СШК, что не позволяет определить насколько широко оно использовалось.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия считает, что нет оснований полагать, что заявленное обозначение до даты (04.06.2021) подачи заявки № 2021734827 приобрело различительную способность в результате его длительного и интенсивного использования в отношении товаров 06 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки, и, следовательно, заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 17.11.2022, оставить в силе решение Роспатента от 02.02.2022.