


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 21.06.2023 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное компанией АУК ХОЛДИНГС ЛИМИТЕД Пантели Псиллу, 1, Литродонтас, 2565, Никосия, Кипр (далее – заявитель), на решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022722353, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2022722353, поданной 08.04.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Обозначение выполнено в сером, белом, светло-зеленом, зеленом, желтом цветовом сочетании.

Роспатентом 15.05.2023 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022722353 в отношении части заявленных товаров 33

класса МКТУ «коктейли; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива».

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что в отношении всех заявленных товаров 32 и другой части товаров 33 класса МКТУ заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного на основании пунктов 1, 6 статьи 1483 Кодекса ввиду нижеследующего.

Входящее в состав заявленного обозначения натуралистическое изображение дольки лимона указывает на состав (свойства) заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ, в связи с чем не обладает различительной способностью и является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение также включает словесный элемент «ROYAL DREAM» (Royal Dream — «коктейль из игристого вина с клубничным сиропом и клубничным пюре» (см. Интернет <https://ru.inshaker.com/cocktails/787-royal-drim> (1); <https://drink-drink.ru/koktejl-royal-drim-royal-dream/> (2); <https://www.yumania.ru/cocktails/roial-drim> (3); https://my-bar.ru/cocktails/royal_drim (4)), который для части заявленных товаров 33 класса МКТУ «коктейли; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива» указывают на вид товара определенного типа и является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В то же время в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ и остальных заявленных товаров 33 класса МКТУ, заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения товаров, в связи с чем не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса.

В Роспатент 21.06.2023 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- представленные в решение Роспатента ссылки из сети Интернет (1-4) не являются достоверными и объективными, поскольку достоверность информация, опубликованная на этих сайтах, не подтверждена другими источниками;

- на сайтах (1-4) отсутствует дата публикации информации, что, в свою очередь, не позволяет соотнести ее с датой подачи заявки; отсутствует ссылка на автора

публикации, в связи с чем можно предположить, что публикацию данной информации осуществлена непосредственно самим заявителем; отсутствует возможность определить территорию происхождения информации и круг лиц, на которую она рассчитана;

- приведенное в решении значение «ROYAL DREAM» является субъективным мнением эксперта, поскольку не содержится ни в одной из ссылок (1-4);

- ссылки (1-4), содержащие сведения о коктейле, заимствованы из одного источника, поскольку содержат один и тот же текст, поэтому не могут интерпретироваться в качестве разных информационных источников, а также не могут признаваться в качестве альтернативных источников, подтверждающих достоверность указанной в них информации;

- помимо приведенных в заключении по результатам экспертизы сведений из сети Интернет (1-4), отсутствуют какие-либо другие источники информации (справочники, толковые словари, энциклопедии и др.), свидетельствующие о том, что на территории России обозначение «ROYAL DREAM» воспринимается как вид конкретной продукции;

- так, заявитель отмечает, что обозначение «ROYAL DREAM» отсутствует в списке официальных коктейлей IBA (Международная ассоциация барменов), что подтверждает неизвестность данного коктейля;

- заявитель является единственным лицом, которое фактически использует обозначение «ROYAL DREAM» в отношении заявленных товаров, при этом отмечает, что информация о продукции под обозначением «ROYAL DREAM», производимой другими лицами отсутствует;

- на территории России обозначение «ROYAL DREAM» не является широко употребляемым обозначением;

- словесный элемент «ROYAL DREAM» обладает изначальной различительной способностью, при этом он представлен в виде единого словосочетания «RELAX ROYAL DREAM»;

- обозначение «RELAX ROYAL DREAM» является видовым обозначением и должно оцениваться в целом в качестве единой фразы. В переводе на русский язык оно

переводится «расслабление королевской мечтой / расслабься королевской мечтой» и не является описательной характеристикой для заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ;

- с учетом изложенного, обозначение «RELAX ROYAL DREAM / «ROYAL DREAM»» не способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров;

- заявитель отмечает, что рассматривая словосочетание «ROYAL DREAM» в качестве названия коктейля, экспертиза необоснованно отказала в регистрации товарного знака в отношении таких товаров 33 класса МКТУ, как *«аперитивы; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки на основе вина; напитки спиртовые»*, поскольку коктейль может состоять даже из одного вида напитков, перечисленных в 33 классе МКТУ, а также в отношении товаров 32 класса МКТУ *«коктейли безалкогольные»*, поскольку в состав коктейля может входить безалкогольное игристое вино.

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 15.05.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2022722353 для всех заявленных товаров и услуг без указания словесных элементов «ROYAL DREAM» в качестве неохраняемых элементов.

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены следующие материалы:

1. Информация, касающаяся делопроизводства по рассматриваемой заявке;
2. Распечатки с сайтов, указанных в решении Роспатента;
3. Результаты поиска в сети Интернет по названию «ROYAL DREAM»;
4. Рецепты коктейлей, размещенные на официальном сайте IBA и представительства в России;
5. Статья из Википедии о коктейлях Международной ассоциации барменов;
6. Сведения из сети Интернет о производстве напитков «ROYAL DREAM» заявителем;
7. Предложение о продаже товаров заявителя под заявленным обозначением;
8. Перевод словосочетания «RELAX ROYAL DREAM»;

9. Статья о коктейлях из Википедии;
10. Распечатка из сети Интернет статьи «Аперитив и джестив – что это за напитки»;
11. Распечатка из сети Интернет статьи о клубничных коктейлях, содержащих вино, фрукты и/или спиртовые напитки;
12. Распечатка из сети Интернет статьи о клубничных коктейлях с виски, с водкой, с ромом, с вином, с джином с ликером;
13. Примеры безалкогольного игристого вина;
14. Распечатки страниц «Кинококтейли. Классические коктейли из классических кинофильмов», О.Гамильтон / Пер. с англ. М.Финогенова – М.:КоЛибри, Азбука-Аттикус, 2010;
15. Сведения о бренде «RELAX», принадлежащему заявителю.

На заседании коллегии, состоявшемся 22.08.2023, согласно пункту 45 Правил ППС коллегия предоставила заявителю дополнительные материалы, не указанные в решении Роспатента, а именно распечатки с сайтов <https://lenta.com/product/napitok-slaboalkogolnyji> – (5); <https://winestyle.ru/products/Ralax-Royal-Dream-Cocktail.html/> – (6) и распечатки из интернет-архива сведений, опубликованных на сайтах, указанные экспертизой – (7).

В Роспатент 19.09.2023 заявителем были представлены дополнительные пояснения, доводы которых сводятся к следующему:

- заявитель отмечает, что является правообладателем серии товарных знаков со словесным элементом «RELAX»;
- производство продукции под брендом «RELAX» осуществляется заводом ООО «Браво Премиум», с которым заявителем заключен лицензионный договор о предоставлении права использования товарного знака «RELAX»;
- начиная с 2022 года осуществляется фактическая реализация на территории России продукции под обозначением «RELAX ROYAL DREAM» заводом ООО «Браво Премиум». Всего за период 2022 - 2023 года в торговых точках было продано 536 712 бутылок напитка «RELAX ROYAL DREAM».

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены следующие материалы:

16. Выписка из Федерального реестра алкогольной продукции
17. Росалкогольтабакконтроля со сведениями о начале реализации продукции «RELAX ROYAL DREAM» и с изображением упаковки товара;
18. Выписка из ЕГРЮЛ об ООО «Браво Премиум»;
19. Список зарегистрированных лиц в реестре владельцев ценных бумаг АО «Руст Россия»;
20. Сертификат держателей акций АУК ХОЛДИНГС ЛИМИТЕД;
21. Выписка из Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания о товарном знаке «RELAX» по свидетельству № 338545;
22. Лицензионный договор между АУК ХОЛДИНГС ЛИМИТЕД и ООО «Браво Премиум» от 25.10.2011 № РД0089107;
23. Сведения о серии товарных знаков «RELAX» АУК ХОЛДИНГС ЛИМИТЕД;
24. Данные об объемах продаж напитков «RELAX ROYAL DREAM» с завода ООО «Браво Премиум»;
25. Товаросопроводительные документы, подтверждающие фактические отгрузки напитков «RELAX ROYAL DREAM»;
26. Статьи о запуске производства продукции «RELAX ROYAL DREAM»;
27. Предложения о продажах напитков «RELAX ROYAL DREAM» на сайтах крупнейших российских магазинов;
28. Выписка из ЕГРЮЛ об АО «Руст Россия»;
29. Выписка из ЕГРЮЛ об ЗАО «РУСТ ИНК»;
30. Выписка из ЕГРЮЛ об ООО «ТД «Русский Алкоголь - Москва»;
31. Фотографии с полок магазинов, подтверждающих реализацию напитков серии «RELAX ROYAL DREAM»;
32. Выписки из Федерального реестра алкогольной продукции Росалкогольтабакконтроля о продукции «RELAX» ООО «Браво Премиум»;
33. Предложения о продажах напитков «RELAX» на сайтах крупнейших российских магазинов;
34. Сведения из Государственного реестра товарных знаков;
35. Сведения из поисковой системы «Google» и «Яндекс»;

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

С учетом даты (08.04.2022) поступления заявки № 2022722353 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 требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, являющихся общепринятыми символами и терминами; характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, 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 положениям пункта 34 Правил 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, 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.


В соответствии с подпунктом 1 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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 элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.



Обозначение «» по заявке № 2022722353 является комбинированным, выполненным в сером, белом, светло-зеленом, зеленом, желтом цветовом сочетании.

Правовая охрана испрашивается в отношении следующих товаров:

- 32 класса МКТУ – *коктейли безалкогольные;*

- 33 класса МКТУ – *аперитивы; арак; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные на основе сахарного тростника; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки на основе вина; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые;*

Входящее в состав заявленного обозначения натуралистическое изображение дольки лимона указывает на состав (свойства) заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ, в связи с чем не обладает различительной способностью и является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем не оспаривается.

Согласно заключению по результатам экспертизы словесный элемент «ROYAL DREAM», входящий в состав заявленного обозначения, представляет собой название алкогольного коктейля и для части заявленных товаров 33 класса МКТУ «*коктейли;*

напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива» указывает на вид товара определенного типа, а в отношении другой части заявленных товаров 33 класса МКТУ и всех заявленных товаров 32 класса МКТУ способен ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения товаров.

Данный довод основан на сведениях, опубликованных на сайтах: <https://ru.inshaker.com/cocktails/787-royal-drim> (1); <https://drink-drink.ru/koktejl-royal-drim-royal-dream/> (2); <https://www.yumania.ru/cocktails/roial-drim> (3); https://my-bar.ru/cocktails/royal_drim (4), <https://lenta.com/product/napitok-slaboalkogolnyjj> – (5); <https://winestyle.ru/products/Ralax-Royal-Dream-Cocktail.html/> – (6).

Анализ сведений, размещенных на данных сайтах, показал следующее.

На сайте (1) содержится информация о коктейле Royal Dream, его составе и способе приготовления. Так, состав коктейля включает просекко 200мл, клубничный сироп 20 мл, апельсин 30 г, клубника 110 г, сахарный песок 2 г, лед в кубиках 200 г).

Следует отметить, что указанный сайт представляет собой международную платформу для барменов Inshaker, при этом согласно информации, расположенной на данном сайте, посещаемость Inshaker в декабре 2020 года достигла почти 1 000 000 визитов, что свидетельствует о большой посещаемости и информированности потребителя.

Кроме того, согласно сервису Web Archive впервые информация о коктейле Royal Dream на сайте (1) появилась в 2016 году, то есть задолго до даты (08.04.2022) подачи заявки.

На сайте (2), представляющим собой сборник рецептов, 16.07.2021, то есть также ранее даты (08.04.2022) подачи заявки были размещены сведения о коктейле Royal Dream, а именно его состав, способ приготовления и видео приготовления.

Сайт (3), зарегистрированный в 2016 году, представляет собой портал о коктейлях и содержит обзор всех видов коктейлей, рецепты, ингредиенты, инструкции по приготовлению. Согласно сервису Web Archive впервые информация о коктейле Royal Dream на сайте (3) появилась в 2017 году, то есть задолго до даты (08.04.2022) подачи заявки.

Коллегия обращает внимание, что информация, опубликованная на сайтах (1, 2, 4) является доступной и открытой для широкого круга потребителей.

В связи с изложенным выше наличие указанной выше информации позволяет коллегии сделать вывод о том, что российскому потребителю задолго до даты (08.04.2022) подачи заявки №2022722353 было известно об алкогольной коктейле Royal Dream с определенным составом.

Что касается довода заявителя относительно того, что коктейль ROYAL DREAM неизвестен, поскольку сведения о нем отсутствуют в списке официальных коктейлей IBA (Международная ассоциация барменов) коллегия отмечает, что данный список включает лишь 78 наименований коктейлей, которые являются наиболее популярными и распространенными в мире.

В рассматриваемом случае коктейль «ROYAL DREAM» известен только российскому потребителю, при этом не все известные на территории России коктейли [14] включены в список официальных коктейлей IBA.

Довод заявителя о том, что в заявленном обозначении словесный элемент «RELAX ROYAL DREAM» является видовым обозначением и должен оцениваться в целом в качестве единой фразы, не подтвержден какими-либо материалами, свидетельствующими о том, что российский потребитель воспринимает названное выше обозначение как неделимое словосочетание, в значении «расслабление королевской мечтой / расслабься королевской мечтой», указанном заявителем в возражении.

При оценке того, является ли обозначение описательным, оно должно рассматриваться в отношении тех товаров, для которых испрашивается регистрация товарного знака.

Правовая охрана испрашивается в отношении следующих товаров:

- 32 класса МКТУ – *коктейли безалкогольные;*
- 33 класса МКТУ – *аперитивы; арак; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные на основе сахарного тростника; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков*

на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки на основе вина; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые.

Заявленные товары представляют собой безалкогольные коктейли и различного вида алкогольные напитки, имеющие разный способ приготовления и разный состав ингредиентов. Так, например, аперитив - это легкие алкогольные напитки – шампанское, сладкие, не сливочные ликеры (очень распространенные в Соединенных Штатах, где предпочитают сладкие напитки перед едой), вина. Удачный вариант - вермуты, в первую очередь белые; арак – ароматизированный анисом крепкий алкогольный напиток; бренди – крепкий алкогольный напиток, общий термин для обозначения продуктов дистилляции виноградного вина, фруктовой или ягодной браги с крепостью свыше 37,5 % по объему; вино – это алкогольный напиток, обычно изготавливаемый из ферментированного винограда; виски – крепкий ароматный алкогольный напиток, получаемый из различных видов зерна с использованием процессов соложения, брожения, перегонки и длительного выдерживания в дубовых бочках).

В связи с чем, для части заявленных товаров 33 класса МКТУ «*коктейли; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива*» обозначение «Royal Dream», которое представляет собой коктейль, указывает на вид и свойства товаров и является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ и другой части товаров 33 класса МКТУ, которые не относятся к такому виду алкогольных напитков, как коктейли с составом, указанном в коктейле Royal Dream, заявленное обозначение воспринимается в качестве ложного указания на свойство и состав товаров и, следовательно, в данной части, заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса.

Коллегией также проведен анализ материалов возражения, который показал, что они не содержат документов, свидетельствующих о длительности и интенсивности использования заявителем заявленного обозначения до даты подачи заявки в отношении всех заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ.

Так согласно доводам возражения и представленным материалам, заявленное обозначение в отношении товаров 33 класса МКТУ (коктейли) начало использоваться только в 2022 году, то есть незадолго до даты подачи заявки, что не может свидетельствовать о длительности и интенсивности использования заявленного обозначения.

Что касается довода заявителя относительно наличия зарегистрированного на его имя товарного знака «RELAX» по свидетельству №338545, то он принят к сведению, однако не может повлиять на выводы коллегии, изложенные выше.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.06.2023, оставить в силе решение Роспатента от 15.05.2023.