

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

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 поступившее 22.11.2018 возражение, поданное компанией Сойра Инвестментс Лимитед, Британские Виргинские Острова (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017739074, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «**Pulpy**» по заявке №2017739074 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 21.09.2017 на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков».

Роспатентом 19.10.2018 было принято решение о государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ с указанием в качестве неохраняемого элемента слова «Pulpy». Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что словесный элемент «Pulpy» (pulpy - мякотный, сочный; pulpy juice – сок с мякотью, см. <http://dic.academic.ru>, <http://www.multitran.ru>) является неохраняемым элементом обозначения применительно к заявленным товарам 32 класса МКТУ, поскольку является описательным (указывает на свойство товаров).

Довод заявителя о приобретении обозначением «Pulpy» различительной способности, согласно выводам экспертизы, не является доказанным, поскольку представленные дополнительные материалы не подтверждают, что напитки с мякотью цитрусовых фруктов ассоциируются у потребителей с конкретным производителем – компанией Сойра Инвестментс Лимитед.

В поступившем возражении от 22.11.2018 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- рядовым российским потребителям, из которых согласно социологическим исследованиям Аналитического центра Юрия Левады («Левада-Центр») только 11% владеют английским языком, требуется рассуждение и домысливание при восприятии обозначения «Pulpy»;

- исходя из опроса общественного мнения, подготовленного по запросу заявителя, 65% опрошенных не понимают значения элемента «Pulpy», а 11% респондентов убеждены, что этот элемент является средством индивидуализации товара;

- слово «Pulpy» является многозначным словом английского языка, при этом приведенное в заключении экспертизы значение этого слова некорректно рассматривать в качестве наиболее распространенного, поскольку многомиллионной зрительской аудитории в первую очередь знаком фильм «Криминальное чтиво» (в оригинале «Pulp Fiction»), в названии которого присутствует однокоренное слово «Pulp» со значением «древесная масса, кашица, мякоть плода, шлам, мягкая бесформенная масса, бумажный, превращать в мягкую массу, очищать от шелухи»;

- неоднозначность интерпретации элемента «Pulpy», а также непонимание его значения рядовым потребителем, который активно пользуется заимствованиями из

английского языка, позволяет не воспринимать его в качестве описательного элемента для конкретных товаров;

- входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «ДОБРЫЙ» воспроизводит словесный элемент охраняемых на территории Российской Федерации товарных знаков по свидетельствам №№328535, 373950, 373949, 389843, 328531, которые используются для сопровождения продукции, производство которой осуществляется АО «Мултон» под контролем и с согласия заявителя;

- кроме того, заявленное обозначение, включающее спорный элемент «Pulpy», само по себе за пять лет использования приобрело различительную способность, что подтверждается представленными материалами;

- довод экспертизы о том, что в качестве доказательства различительной способности заявленного обозначения должны демонстрироваться документы, которые подтверждают ассоциирование этого обозначения с компанией Сойра Инвестментс Лимитед как с производителем товара, представляется необоснованным, поскольку согласно судебной практике различительная способность заявленного обозначения рассматривается вне связи с заявителем, а исключительно по отношению к конкретному товару.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2017739074 в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ без исключения из правовой охраны словесного элемента «Pulpy».

В качестве дополнительных материалов к возражению приложены следующие документы (копии):

- справка АО «Мултон относительно использования заявленного обозначения в качестве средства индивидуализации продукции [1];

- письменное согласие компании Сойра Инвестментс Лимитед на использование товарных знаков «Добрый Pulpy» от 27.05.2015 ЗАО «Мултон» [2];

- информационное письмо от исследовательского агентства ООО «Тибурон» [3];

- список основных рекламных печатных материалов с товарными знаками «Добрый Pulpy» и «Добрый Палпи» [4];
- письмо ООО «Паблисиз Групп Медиа Евразия» [5];
- список рекламных видеороликов с товарными знаками «Добрый Pulpy» и «Добрый Палпи» [6];
- письмо ООО «Айкон» №1 от 26.05.2017 [7];
- диплом победителя национальной премии «Товар года 2015», выданный АО «Мултон» [8];
- диплом победителя национальной премии «Товар года 2016», выданный АО «Мултон» [9].

С учетом даты (21.09.2017) поступления заявки №2017739074 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков 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 подпункта 3 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 указывающие на их вид, качество, количество, 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.

Согласно пункту 1.1 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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.



Заявленное комбинированное обозначение «Добрый Pulpy» по заявке №2017739074, поданной 21.09.2017, включает в свой состав расположенные на фоне геометрических фигур словесные элементы «ДОБРЫЙ» и «Pulpy», выполненные оригинальным шрифтом буквами кириллицы и латиницы. Правовая охрана товарного знака испрашивается в оранжевом, белом, голубом, зеленом, светло-зеленом цветовом сочетании в отношении товаров 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков».

Входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «ДОБРЫЙ» и «Pulpy» представляют собой лексические единицы разных языков (русского и английского), вследствие чего не образуют словосочетания и воспринимаются отдельно

друг от друга. В связи с изложенным экспертиза по каждому слову проводится отдельно.

Так, слово «ДОБРЫЙ», исходя из его семантики (1. Делающий добро другим, отзывчивый, а также выражающий эти качества; 2. Несущий благо, добро, благополучие, см. Толковый словарь Ожегова, <http://dic.academic.ru>), по отношению к заявленным товарам 32 класса МКТУ воспринимается в качестве фантазийного обозначения. Данный словесный элемент положен в основу серии принадлежащих заявителю товарных знаков, среди которых, в частности, товарный знак «ДОБРЫЙ PULPY» по свидетельству №515073 с приоритетом от 19.03.2012, зарегистрированный для товаров 32 класса МКТУ, в котором словесный элемент «PULPY» исключен из правовой охраны.

В свою очередь слово «Pulpy» согласно сведениям общедоступного англо-русского словаря общей лексики «Lingvo Universal» ABBYY Lingvo (см. <http://slovari.yandex.ru>) является лексической единицей английского языка (прилагательным), означает в переводе «мягкий; мясистый; сочный; слабохарактерный». Прилагательное «Pulpy» образовано от существительного «Pulp», которое означает «плоть, мякоть; мягкая масса; мягкость, мясистость; низкопробная книга или журнал» (см. там же).

Коллегия приняла к сведению довод заявителя о том, что, исходя из результатов опроса общественного мнения, большая часть россиян не владеет иностранными языками, вследствие чего слово «Pulpy» воспринимается в качестве фантазийного элемента товарного знака. Однако отсутствие владения тем или иным иностранным языком частью российских потребителей, в том числе наиболее распространенным – английским, не умаляет наличие у слова «Pulpy» определенного смыслового значения и возможность ознакомления с этим значением посредством каких-либо источников информации, в том числе словарно-справочных.

Также принято во внимание мнение заявителя о том, что в силу своей многозначности слово «Pulpy» может ассоциироваться с дешевыми как по исполнению, так и по содержанию журналами и книгами, поскольку многомиллионная российская аудитория знакома с кинофильмом режиссера Квентина Тарантино «Криминальное

чиливо» (на языке оригинала - «Pulp Fiction»), в названии которого присутствует слово «Pulp», использующееся именно в значении «низкопробная книга или журнал».

Коллегия, не располагая сведениями о том, какое количество российских потребителей знакомо с вышеупомянутым кинофильмом и его названием на языке оригинала, тем не менее, считает необходимым указать, что регистрация заявленного обозначения со словом «Pulpy» испрашивается для сопровождения в гражданском обороте не товаров, имеющих отношение к кинематографу, а для напитков, которые могут быть изготовлены на основе фруктов и содержать в своем составе фруктовую мякоть. В отношении этих товаров слово «Pulpy» будет восприниматься именно в значении «мягкий; мясистый; сочный». При этом в английском языке существует устойчивое словосочетание «pulpy juice», означающее «сок с мякотью» (см. <http://slovvari.yandex.ru>).

Восприятию слова «PULPY» в качестве описательного обозначения товара 32 класса МКТУ для российского потребителя способствует также информация, опубликованная на сайте непосредственного производителя сокосодержащего напитка «ДОБРЫЙ PULPY» - компании Мултон <http://multon.ru/brands/pulpy/about/>, с которой у заявителя имеются хозяйствственные связи [2]. Так, в разделе «о бренде» указано, что «Pulpy - это смесь фруктового сока, артезианской воды и цельной сочной мякоти цитрусовых, которая делает напиток ещё вкуснее и передает ощущение настоящего фрукта!».

Таким образом, для товаров 32 класса МКТУ, изготовленных на основе фруктов и содержащих в своем составе их мякоть, слово «Pulpy» является описательным элементом, характеризующим свойства товаров.

При этом следует отметить, что обозначения, характеризующие товар или его свойства, должны оставаться свободными для использования всеми участниками рынка по их производству и продвижению. Исходя из указанного принципа, слово «Pulpy» было исключено из правовой охраны товарного знака «ЮЖНЫЙ ВКУС PULPY» по свидетельству №638232, зарегистрированного, в частности, для товаров 32 класса МКТУ на имя третьего лица.

Что касается представленных заявителем документов, которые, по его мнению,



свидетельствуют о приобретении заявлением обозначением «» различительной способности, то необходимо отметить следующее.

Представленные справки [1], [5], [7] как от компании-производителя продукции под заявленным обозначением (АО «Мултон»), так и от лиц, имевших агентские отношения с этим лицом (ООО «Паблисиз Групп Медиа Евразия», ООО «Айкон») в 2012 - 2016 годах по продвижению продукции под обозначением «ДОБРЫЙ PULPY», сведения о печатной и видеопродукции с этим обозначением [4], [6], а также дипломы победителя премии «Товар года 2015, 2016» [8], [9], могут свидетельствовать о наличии в гражданском обороте сокосодержащего напитка, маркированного обозначением «ДОБРЫЙ PULPY», до даты приоритета заявленного обозначения, однако не опровергают довод экспертизы о том, что обозначение «Puly» носит описательный характер для товаров 32 класса МКТУ.

Коллегия также проанализировала результаты социологического исследования [3], которое проводилось ООО «Тибурон» по запросу АО «Мултон» в период с 14 по 20 июля 2017 года. Указанный опрос представляет собой он-лайн исследование, т.е. исследование, проведенное посредством Интернета, в связи с чем объективно оценить респондентов на соответствие требований, указанных в исследовании, не представляется возможным.

Вместе с тем, коллегия проанализировала полученные результаты. Так, исходя из данных опроса, подавляющее число респондентов (89,7%) известны товары, мар-



кированные обозначением «», при этом 96,9% опрошенных связывают его с сокосодержащими напитками, соками и нектарами. Большая часть респондентов (52,6%) впервые познакомились с товарами, маркированными этим обозначением, в 2015-2017 годах, 27,1% - в 2013-2015 гг. Таким образом, полученные результаты подтверждают довод заявителя о наличии в гражданском обороте содержащей продукции под заявленным обозначением. Далее, результаты исследования свиде-

тельствуют о том, что 65% опрошенным не известно значение слова «Pulpy». Вместе с тем 35% опрошенным известно значение этого слова, и почти четверть опрошенных (23,7%) считают слово «Pulpy» описательным для свойств товара. В этой связи довод заявителя о фантазийном характере обозначения «Pulpy» в качестве средства индивидуализации товара представляется неубедительным.

Таким образом, резюмируя все вышеизложенное, коллегия не находит оснований для опровержения изложенных в оспариваемом решении Роспатента от 19.10.2018 доводов о неохраноспособности словесного элемента «Pulpy» согласно требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ. Следовательно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.11.2018, оставить в силе решение Роспатента от 19.10.2018.