

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 14.09.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Инвестиционная компания «Молодые и красивые», Москва (далее – заявитель ООО «ИК «Молодые и красивые»), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021749884, при этом установила следующее.

ЛЕПИМ и ВАРИМ
Свежие пельмени

Обозначение «» по заявке №2021749884 подано 06.08.2021 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 20, 29, 30, 32 классов МКТУ.

Роспатентом 15.05.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021749884 в отношении всех товаров 20,

29, 30, 32 классов МКТУ. В оспариваемом решении указано на несоответствие заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В материалах заявки заявителем в качестве неохраняемых элементов указаны слова «СВЕЖИЕ ПЕЛЬМЕНИ» - являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, включенные в состав заявленного обозначения слова «ЛЕПИМ И ВАРИМ», где «ЛЕПИМ» - от слова «ЛЕПИТЬ» - делать изображение, сооружать из пластического, мягкого материала, «ВАРИМ» - от слова «ВАРИТЬ» - Приготовлять (пищу) кипячением, а также вообще готовить (см. <https://dic.academic.ru/>: Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949-1992) в силу своего семантического значения указывают на свойства и назначение заявленных товаров, на способ их приготовления, не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая семантическое значение включенных в состав заявленного обозначения слов «ЛЕПИМ И ВАРИМ», «СВЕЖИЕ ПЕЛЬМЕНИ», где «СВЕЖИЕ» - от слова «СВЕЖИЙ» - не утративший своих хороших, естественных свойств, «ПЕЛЬМЕНИ» - род маленьких пирожков из пресного теста с мясной начинкой, употребляемых в варёном виде (см. <https://dic.academic.ru/>: Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940; Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949-1992), заявленное обозначение, в случае его регистрации в отношении части заявленных товаров 20 класса МКТУ (кроме: «емкости для упаковки пластмассовые; контейнеры для хранения или транспортировки неметаллические; контейнеры неметаллические [для хранения и транспортировки]; этикетки пластиковые»), части заявленных товаров 29 класса МКТУ (кроме: «мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное»), всех заявленных товаров 30 класса МКТУ (кроме: «пельмени») и всех заявленных товаров 32 класса МКТУ, способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для части заявленных товаров 20, 29,

30 классов МКТУ и всех заявленных товаров 32 класса на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Словесные элементы «ЛЕПИМ и ВАРИМ» занимают доминирующее положение, обращают на себя в первую очередь внимание потребителей, поскольку выделены жирным шрифтом, имеют более крупный размер по сравнению со словесным элементом «Свежие пельмени». Изобразительный элемент в виде горизонтальной черты, является не оригинальным и не оказывает решающего значения в восприятии обозначения в целом.

Как указывает сам заявитель, слова «ЛЕПИМ и ВАРИМ» соединены союзом «и», не используются по отдельности и являются семантически единым словосочетанием.

Слова «ЛЕПИМ и ВАРИМ» имеют множество значений, включая значения, которые являются указанием на назначение, способ производства и приготовления заявленных товаров 20, 29, 30 классов МКТУ. Существование других значений не отменяет того, что по отношению к заявленным товарам 20, 29, 30 классов МКТУ слова «ЛЕПИМ и ВАРИМ» являются неохраняемыми.

Представленные дополнительные материалы не позволяют признать факта приобретения различительной способности заявленным обозначением в результате длительного использования в отношении товаров заявленного перечня.

Кроме того, часть предоставленных документов не содержит заявленное обозначение (Оборотно-сальдовая ведомость ООО ИК «МОЛОДЫЕ И КРАСИВЫЕ» за январь-август 2017 г.; Оборотно-сальдовая ведомость ООО ИК «МОЛОДЫЕ И КРАСИВЫЕ» за 28.02.2020-17.10.2021; Оборотно-сальдовая ведомость ООО «КАКИЕ ПЕЛЬМЕНИ» за январь 2017 г. сентябрь 2021 г.; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Киндинов И.С; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Оганесян Р.Г; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Микаелян О.Г; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Пасько И.Н; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Петросян Д.С; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Глущенко В.Н; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Абрамов П.К; Оборотно-сальдовая ведомость ИП Мануков Г.О; Договор подряда № ДЗ-1 от 11 декабря 2015 г.; Договор на выполнение работ по

разработке сайта от 15.10.2018; Информация о статистике посещения сайта; Копия договора поставки между ООО ИК «МОЛОДЫЕ И КРАСИВЫЕ» и ООО «Яндекс.Лавка» №10324703 от 12.05.2020; Копия договора поставки между ООО ИК «МОЛОДЫЕ И КРАСИВЫЕ» и ООО «ВКУСВИЛЛ» №В2В 19032021-31 от 19.03.2021; Копия договора поставки между ООО ИК «МОЛОДЫЕ И КРАСИВЫЕ» и ООО «ИСТ-ВЕСТ ЛОЛДИСТИКС» № Ш-191 от 29.12.2020г.; Копия договора поставки между ООО ИК «МОЛОДЫЕ И КРАСИВЫЕ» и ООО «ИНТЕРНЕТ РЕШЕНИЯ» от 10.06.2020г.; Пельменные истины «Коммерсант FM»), часть представленных документов не содержит даты (Скриншоты «Яндекс.Карты» Санкт-Петербург, Краснодар, Калининград, Якутск, Екатеринбург, Казань, Тула, Нур-Султан, Алматы).

Относительно социологического опроса, представленного в материалах заявки (Заключение № 137-2021 от «02» ноября 2021 г. от Института социологии федерального научно-исследовательского центра Российской академии наук), то результат социологического опроса, касающийся принадлежности обозначения "ЛЕПИМ И ВАРИМ" одной компании (65%) без указания наименования самой компании, не позволяет установить факт восприятия потребителем обозначения, предназначенного для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Кроме того, формулировка вопроса о принадлежности обозначения «ЛЕПИМ И ВАРИМ» одной или нескольким компаниям с указанием в скобках серии из трех товарных знаков №№586449, 644097, 764001 является наводящей, ориентирует потребителя, помогает сделать ему выбор, ускоряет и облегчает процесс выбора ответа.

С учетом изложенного, все словесные элементы заявленного обозначения не обладают различительной способностью, являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, на основании положений пункта 1 и пункта 3 статьи 1483 Кодекса заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 14.09.2023 поступило возражение, а также дополнения к нему, в которых заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 15.05.2023.

По мнению заявителя, слова «Свежие пельмени» не занимают в заявленном на регистрацию обозначении доминирующего положения и заявлены как неохраняемые элементы. Буквы в словах «свежие» и «пельмени» исполнены шрифтом в 4 раза мельче, чем слова «Лепим Варим». Шрифт, которым выполнены слова «Лепим и Варим», по классификации шрифтов является шрифтом для брендинга и значительно более читабельный, чем тот, которым выполнены слова «свежие» и «пельмени» курсив, по классификации шрифтов является креативным шрифтом, значительно менее читабельным.

С учетом читабельности и размеров шрифтов, а также особенностей восприятия, по мнению заявителя, среднестатистический потребитель увидит в заявленном обозначении именно доминирующий элемент - слова «ЛЕПИМ И ВАРИМ» и не увидит или не запомнит иных словесных элементов. Заявитель обращает внимание на то, что аналогичный вывод сделала коллегия Палаты по патентным спорам Роспатента в своих решениях от 29.04.2022 года по делам №2021В02224, 2021В02225, 2021В02226, 2021В02228, 2021В02229, в рамках которых были сделаны следующие выводы: «Следует указать, что в оспариваемом товарном знаке словесные элементы «ЛЕПИМ И ВАРИМ» занимают доминирующее положение». Словесный элемент «ЛЕПИМ И ВАРИМ» не является термином ни в какой области. Словесный элемент «ЛЕПИМ И ВАРИМ» оспариваемого товарного знака отсутствует в каких-либо терминологических словарях, которые позволили бы утверждать о том, что данное обозначение является термином в области деятельности, относящейся к товарам 20, 29, 30 и 32 классов МКТУ.

Заявитель настаивает на отсутствии описательных функций слов «Лепим и Варим», полагая, что для их ассоциирования с товарами и услугами требуется домысливание. В возражении сообщается, что Президиум Суда по интеллектуальным правам в Постановлении от 30.03.2023 года по делу №СИП-

671/2022, касающемуся аналогичного товарного знака правообладателя «Лепим и Жарим» было указано: «... что анализируемый элемент не является описательным».

По мнению заявителя, спорный товарный знак является комбинацией словесных и графических (изобразительных) элементов, которые воспринимаются среднестатистическим потребителем как единая комбинация, обладающая различительной способностью.

Заявитель приводит в пример регистрационную практику Роспатента в

отношении товарных знаков «ВАРИТ-ПАРИТ», « МЫ ЛЕПИМ ПЕЛЬМЕНИ»,

«», «», «», «» по свидетельствам №№ 467769, 623661, 735435, 750073, 821317, 803577.

В возражении сообщается о необходимости исследования документов, свидетельствующих о приобретенной различительной способности обозначения. Также обращено внимание на то, что «ЛЕПИМ и ВАРИМ» - это международная сеть современныхпельменных, которая существует с 2015 года. Первая пельменная открыла свои двери 15 ноября 2015 года по адресу: город Москва, Столешников переулок, дом 9, стр. 1. Компания-заявитель является обладателем наград Certificate of Excellence (Сертификат Превосходства) и Traveller's Choise (Выбор Путешественников) от главного сайта для путешественников TripAdvisor, номинации лучшая закусочная от TimeoutMoscow, высоких рейтингов заведений на Foursquare, Google, Yandex и т.д.

Относительно основания для отказа, связанного с введением потребителя в заблуждение, ООО «ИК «Молодые и красивые» выразило частичное согласие с данным выводом и указало, что полагает, что слова «Свежие пельмени», «Лепим и Варим» в заявленном на регистрацию обозначении не может ввести в заблуждение потребителя относительно вида и назначения заявленных товаров в связи с логической связанностью с указанными словами в отношении следующих товаров и услуг: 20 класс МКТУ - емкости для упаковки пластмассовые; контейнеры для

хранения или транспортировки неметаллические; контейнеры неметаллические (для хранения и транспортировки), этикетки пластиковые. 29 класс МКТУ - бульоны; ветчина; голубцы, фаршированные мясом; желе мясное; изделия колбасные; клецки картофельные; компоты; консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; концентраты овощные для приготовления пищи; концентраты фруктовые для приготовления пищи; креветки неживые; лосось неживой; молоко; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко сгущенное; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мясо; мясо консервированное; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи консервированные; оладьи из тертого картофеля; оладьи картофельные; омлеты; паштеты из печени; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; птица домашняя неживая; рыба неживая; рыба соленая; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сметана; сок томатный для приготовления пищи; сосиски; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сырники; тунец неживой; 30 класс МКТУ - вареники; кулебяки с мясом; паштет запеченный в тесте; пельмени; равиоли; соусы; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий, цзяоцзы. 32 класс МКТУ - воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на базе меда безалкогольные; напитки прохладительные безалкогольные; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный.

В возражении дополнительно обращено внимание на то, что заявленное на регистрацию обозначение, в случае его регистрации, будет являться частью серии товарных знаков ООО «Инвестиционная компания «Молодые и красивые» по

свидетельствам №№586449, 764000, 764001, 644097 с охраняемыми элементами «ЛЕПИМ И ВАРИМ».

На основании изложенного заявителем выражена просьба отменить решение Роспатента от 15.05.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021749884, в отношении сокращенного перечня товаров 20 класса МКТУ «емкости для упаковки пластмассовые; контейнеры для хранения или транспортировки неметаллические; контейнеры неметаллические (для хранения и транспортировки), этикетки пластиковые», 29 класса МКТУ «бульоны; ветчина; голубцы, фаршированные мясом; желе мясное; изделия колбасные; клецки картофельные; компоты; консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; концентраты овощные для приготовления пищи; концентраты фруктовые для приготовления пищи; креветки неживые; лосось неживой; молоко; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко сгущенное; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мясо; мясо консервированное; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи консервированные; оладьи из тертого картофеля; оладьи картофельные; омлеты; паштеты из печени; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; птица домашняя неживая; рыба неживая; рыба соленая; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сметана; сок томатный для приготовления пищи; сосиски; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сырники; тунец неживой»; 30 класса МКТУ «вареники; кулебяки с мясом; паштет запеченный в тесте; пельмени; равиоли; соусы; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий, цзяоцзы», 32 класса МКТУ «воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на базе меда безалкогольные; напитки прохладительные

безалкогольные; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный».

В подтверждение изложенных сведений заявителем представлены следующие документы:

1. Копия оспариваемого Решения от 15.05.2023г. Роспатента;
2. Копии Решений Роспатента от 29.04.2022 года по делам №2021В02224, 2021В02225, 2021В02226, 2021В02228, 2021В02229;
3. Копии Решений Суда по интеллектуальным правам по делам №№СИП-670/2022, СИП-673/2022, СИП-674/2022. СИП-675/2022, СИП-676/2022;
4. Оборотно-сальдовая ведомость об объемах реализованной продукции ООО «Яндекс Лавка»;
5. Оборотно-сальдовая ведомость об объемах реализованной продукции ООО «Интернет Решения»;
6. Оборотно-сальдовая ведомость об объемах реализованной продукции ООО «БиБьюти»;
7. Оборотно-сальдовая ведомость об объемах реализованной продукции ООО «Ист-Вест Лоджистик»;
8. Оборотно-сальдовая ведомость об объемах реализованной продукции ООО «ВкусВилл»;
9. Образцы упаковок продукции под брендом «Лепим и Варим»;
10. Декларации о соответствии продукции , маркированной обозначением «Лепим и Варим»;
11. Отчеты об объемах продаж готовой продукции под брендом «Лепим и Варим» в период с 07.08.2021 по настоящее время, а также за период предшествующий приоритету заявленного обозначения – по 06.08.2021.

Учитывая, что заявитель в ходатайстве от 27.11.2023 просит учитывать в качестве документов, подтверждающих приобретенную различительную способность документы, направленные в ответ на уведомление экспертизы, датированные 09.12.2021, а также информацию об объемах продаж (письмо от

16.11.2023), представленную на этапе рассмотрения возражения, то материалами административного дела также являются следующие документы:

12. Заключение РАН №137-2021 от 02.11.2021;
13. Нотариальный протокол осмотра анкетного листа к социологическому заключению;
14. Пояснительная записка к нотариальному протоколу;
15. Пояснительная записка к CD-диску и ссылке на файл с контрольными аудиозаписями, результаты которых представлены в Заключении №137-2021;
16. Сведения из открытых реестров относительно зарегистрированных товарных знаков «Лепим и Варим»;
17. Сведения из «Яндекс Карт» о заведениях «Лепим и Варим» в Москве, Санкт-Петербурге, Краснодаре, Калининграде, Якутске, Екатеринбурге, Казани, Туле, Нур-Султане, Алматы;
18. Протокол осмотра письменных доказательств (веб-сайта) от 20.10.2021, от 21.10.2021;
19. Оборотно-Сальдовые ведомости за периоды январь–август 2017 г., февраль 2020-октябрь 2021, январь 2017 – сентябрь 2021, октябрь 2019-сентябрь 2021, март 2020 – сентябрь 2021, сентябрь 2017 – сентябрь 2021 (ИП Микаелян О.Г.), сентябрь 2020-сентябрь 2021 (ИП Пасько И.Н.), декабрь 2020- сентябрь 2021 (ИП Петросян Д.С.), январь 2020-декабрь 2021 (ИП Глущенко В.Н.), июнь 2021-сентябрь 2021 (ИП Абрамов П.К.), июль 2021- сентябрь 2021 (ИП Мануков Г.О.);
20. Договор подряда от 11.12.2015г. с ООО «Ферма Инкорпорейшн» (разработка дизайна логотипа и реклама обозначения);
21. Информация о сайте lerimivarim.ru, о статистике его посещения;
22. Страницы «Лепим и варим» в социальных сетях «ВКонтакте», «Facebook», «Instagram»;
23. Скриншот поисковой выдачи Google;
24. Сведения Whois в отношении сайта lerimivarim.ru;
25. Договор на выполнение работ по разработке сайта от 15.10.2018;
26. Скриншоты с сайта lerimivarim.ru;

27. Статистическая справка об 11 организациях и отзывах о них в Интернет-ресурсах;
28. Отзывы потребителей с сайтов Ябизнес, zoon, otzovik, tripadvisor;
29. Договоры поставки от 01.09.2016 с ООО «Рив парк» на изготовление салфеток; от 19.06.2018 с ООО «Тек-Пак» на изготовление салфеток; от 15.04.2019 с ООО «Юникс» на изготовление стакана бумажного и крышки пластиковой, от 29.11.2019 с ИП Садовниковым А.А. на изготовление вышивки логотипа на одежде;
30. Реестр документов «Платежное поручение» за декабрь 2016-октябрь 2021;
31. Договор о сотрудничестве от 16.10.2018 с ООО «ЭлЭйч Маркетинг Анлимитед» в целях реализации программы карт лояльности LunarHareLoves;
32. Скриншот сервера Youtube с канала Мираса Ибраимова о ресторанном деле; с канала «Медиаселлер продакшн», «From Russian small business with love», «Лепим и Варим», «Moscow- Best Russian Food Travel Vlog #22», «Adrian Mazur», «Редакция», «Москва FM», «Стиллавин и его друзья»;
33. Сведения о пельменной «Лепим и варим» с сайта vimeo; Афиша Daily; The Moscow Times; <https://kiddingherself.com>; worldoffoodanddrink.worldtravelguide.net; www.kommersant.ru; www.lonelyplanet.com; theculturetrip.com; www.rbth.com; www.theguardian.com; www.the-village.ru; moscow.zagranitsa.com; www.tasteatlas.com, tripzter.ru;
34. Сведения о государственной регистрации лицензионных договоров от 10.07.2019 с ООО «Премииум Бонус» на предоставление права пользования Программным обеспечением;
35. Соглашение о сотрудничестве по проведению рекламной кампании от 01.02.2021 с ООО «Хайп Фильм» об услугах рекламного партнера;
36. Договор поставки от 12.05.2020 с ООО «Яндекс Лавка»;
37. Договор поставки от 19.03.2021 с ООО «ВкусВилл»;
38. Договор поставки от 07.12.2020 с ООО «БиБьюти»; Договор поставки с ООО «Ист-Вест Лоджистик» от 29.12.2020 о поставке продуктов питания в ассортименте (приложение на позиции «Мамин Сибиряк» и «Итальянцы в России»);

39. Договор поставки от 10.06.2020 с ООО «Интернет Решения» с приложением реестра документов «реализация» за июль 2020-октябрь 2021;

40. Презентация компании «Лепим и Варим».

Изучив материалы дела и заслушав представителей заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (06.08.2021) поступления заявки №2021749884 на регистрацию товарного знака 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, 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.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) 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;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или

схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; 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.

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

В соответствии с пунктом 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 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.

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы:

- 1) являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя;
- 2) противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака комбинированное

ЛЕПИМ и ВАРИМ
Свежие пельмени

обозначение “ ” по заявке №2021749884 состоит из словесных элементов «ЛЕПИМ И ВАРИМ», выполненных буквами русского алфавита, а также из слов «Свежие пельмени», выполненных буквами русского алфавита в виде нити, из которой закручиваются буквы. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 20, 29, 30, 32 классов МКТУ.

Анализ обозначения по заявке №2021749884 на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словесные элементы «Свежие пельмени» состоят из слова «пельмени», на которое падает логическое ударение, и слова «Свежие», которое уточняет и характеризует слово «пельмени». Пельмени представляют собой определенный вид товара – род вареников, ушки из муки, начиненные мясом (см. «Толковый словарь русского языка» под редакцией Д. Н. Ушакова (1935-1940); (электронная версия):

<https://kartaslov.ru/%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5->

[8%D0%B5-%D1%81%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B0/%D0%BF%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D0%B8](https://kartaslov.ru/%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5-%D1%81%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B0/%D0%BF%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D0%BC%D0%B5%D0%BD%D0%B8)). Прилагательное «свежий» имеет следующее значение «недавно или только что полученный, добытый, приготовленный и тому подобное и не потерявший своих естественных хороших качеств» (см.

<https://kartaslov.ru/%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5->

[8%D0%B5-%D1%81%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B0/%D1%81%D0%B2%D0%B5%D0%B6%D0%B8%D0%B9](https://kartaslov.ru/%D0%B7%D0%BD%D0%B0%D1%87%D0%B5%D0%BD%D0%B8%D0%B5-%D1%81%D0%BB%D0%BE%D0%B2%D0%B0/%D1%81%D0%B2%D0%B5%D0%B6%D0%B8%D0%B9)).

Таким образом, слова «свежие пельмени» явным образом представляют собой указание на определенный вид товара – замороженное или сваренное изделие из теста с мясной начинкой внутри.

Дополнительные словесные элементы «ЛЕПИМ и ВАРИМ», которые выполнены более крупным шрифтом в заявленном обозначении, образуют семантически и грамматически связанную конструкцию со словами «свежие пельмени», при этом способ расположения словесных элементов внутри знака позволяет прочитывать его в качестве предложения «Лепим и варим свежие пельмени». Учитывая, что товар – пельмени представляет собой изделие из теста с начинкой внутри, он действительно подлежит предварительной лепке, а для доведения изделия до готового состояния, пригодного к употреблению, пельмени подлежат варке. Существование других значений не отменяет того, что по отношению к заявленным товарам 20, 29, 30 классов МКТУ слова «ЛЕПИМ и ВАРИМ» являются неохранными.

Словесные элементы «ЛЕПИМ И ВАРИМ» имеют следующие значения: - «Лепим» от слова «лепить» - 1. кого (что). Делать изображение, сооружать из пластического, мягкого материала. Лепить из глины. Лепить соты; 2. что. То же, что приклеивать (разг.). Лепить марки на конверты; 3. (1- ое лицо и 2-е лицо не употр.).

С силой бить, залепляя, забрасывая (разг.). Снег лепит в окна.; совер. вылепить, -плю, -пишь; -пленный (к 1 знач.), налепить, -леплю, -лепишь; -лепленный (ко 2 знач.), слепить, слеплю, слепишь; слепленный (к 1 знач.) и залепить, -лепит; -лепленный (к 3 знач.); сущ. лепка, -и, жен. (к 1 знач.); прил. лепной, -ая, -ое (к 1 знач.). Лепные работы (Толковый словарь Ожегова С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949 - 1992.);

- «Варим» от слова «варить» - 1. Приготовлять (пищу) кипячением, а также вообще готовить (в 4 знач.). В. суп. В. обед; 2. Держа в кипятке, делать готовым для еды. В. картофель, яйца; 3. Подвергать обработке кипячением; изготовлять при помощи кипячения, плавления. В. масло. В. мыло. В. сталь; 4. То же, что сваривать (во 2 знач.). В. швы.; Голова (котелок) варит (прост.) хорошо соображает; Желудок варит перерабатывает пищу; совер. сварить, сварю, сваришь; сваренный; сущ. варка, -и, жен. (к 1, 2 и 3 знач.) и варение, -я, ср. (к 1, 2 и 3 знач.); прил. варочный, -ая, -ое (к 3 и 4 знач.; спец.). В. Цех (Толковый словарь Ожегова. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. 1949 - 1992).

В совокупности словесные элементы, присутствующие в знаке, семантически связаны друг с другом и представляют собой одновременно вид товара и способ его приготовления. Слова «Лепим и Варим» в отсутствие указания на вид товара, возможно, могли бы иметь некое абстрактное значение, но в предложении «Лепим и варим свежие пельмени» нельзя сделать вывод о том, что слова «Лепим и Варим» не связаны со способом приготовления пельменей.

В рассматриваемом возражении заявитель ссылается на тот факт, что словесные элементы «Лепим и Варим» доминируют в заявленном обозначении и обладают различительной способностью, ссылаясь при этом, что такой факт был установлен решениями Роспатента от 30.04.2022, вынесенными по результатам рассмотрения возражений против предоставления правовой охраны товарным знакам по свидетельствам №№764000, 644097, 586449,76400. В рамках указанных решений Роспатент пришел к следующим выводам: «словесные элементы «ЛЕПИМ И ВАРИМ» в контексте со словесными элементами «свежие пельмени» могут наводить на мысль о том, что они относятся к способу производства и

приготовлению товара «пельмени». Однако, указанные элементы не могут являться описательными для испрашиваемых в возражении услуг «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом» 43-го классов МКТУ, нацеленных на создание условий для потребления продукции организации общественного питания».

В связи с этим Роспатент констатировал, что словесные элементы «ЛЕПИМ И ВАРИМ» напрямую не указывают на приведенные выше услуги 43-го класса МКТУ, не являются прямой характеристикой обозначенных услуг, не являются описательными, а будут восприниматься потребителями как носящие фантазийный характер.

Вместе с тем, решения Роспатента, в которых сделан данный вывод, были оспорены в Суде по интеллектуальным правам.

Судом по интеллектуальным правам действительно поддержаны выводы Роспатента о семантической нейтральности слов «Лепим и варим» в отношении услуг 39 класса МКТУ, (в рамках решения от 23.05.2023 по делу №СИП-673/2022), 39, 40 классов МКТУ (в рамках решений от 24.05.2023 по делу №СИП-674/2022), услуг 35 класса МКТУ (в рамках решения от 30.05.2023 по делу №СИП-675/2022).

Однако, в связи с идентичными выводами административного органа о словесных элементах «Лепим и Варим» в отношении услуг 43 класса МКТУ, суд не согласился. В частности в решении Суда по интеллектуальным правам от 26.05.2023 по делу №СИП-670/2022 указано следующее: «Роспатент не принял во внимание то, что оспариваемые услуги «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом» 43-го класса МКТУ относятся к виду предприятий общественного питания, непосредственно связаны с приготовлением и потреблением пищевых продуктов. Более того, в формулировках некоторых спорных услуг «приготовление» пищи напрямую указано (услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом). Исходя из прямого семантического значения словесной части спорного товарного знака «ЛЕПИМ И ВАРИМ», оно

непосредственно указывает на вид и способ осуществления спорных услуг 43-го класса «закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом». Для установления смыслового значения словесного элемента «ЛЕПИМ И ВАРИМ» не требуется проведения каких-либо дополнительных исследований, поскольку оно является общеизвестным для рядового российского потребителя услуг общественного питания. Иные значения данных слов, приведенные административным органом (например «голова (котелок) варит») в отношении услуг 43-го класса МКТУ потребителем не воспринимаются и не учитываются. При этом судебная коллегия считает, что восприятие словесного элемента «ЛЕПИМ И ВАРИМ» именно в названном семантическом значении применительно к указанным услугам 43-го класса МКТУ возникает безотносительно к наличию в спорном товарном знаке словесного элемента «СВЕЖИЕ ПЕЛЬМЕНИ». В то же время этот словесный элемент «свежие пельмени» очевидно, способствует усилению указанного семантического значения» (страница 17 решения). Эти же выводы указаны в решении Суда по интеллектуальным правам от 07.07.2023 по делу №СИП-676/2022 (страница 19).

Учитывая установленную неправомочность выводов Роспатента относительно отсутствия признаков описательности в словах «Лепим и варим» для услуг 43 класса МКТУ, коллегия отмечает, что отсылки заявителя к решениям Роспатента, пересмотренным судом, являются нерелевантными.

Кроме того принимая во внимание, что словесные элементы «Лепим и Варим» в вышеперечисленных делах были признаны фантазийными для услуг 35, 39, 40 классов МКТУ и описательными в отношении услуг 43 класса МКТУ, следует сделать вывод о том, что описательные характеристики следует исследовать применительно к конкретным товарам испрашиваемого перечня.

Выводы Суда по интеллектуальным правам касаются только исследуемых услуг 35, 39, 40, 43 классов МКТУ, а описательные характеристики словесных элементов «Лепим и Варим» для каких-либо товаров не исследовались ранее, поэтому отсутствуют какие-либо выводы преюдициального характера.

Испрашиваемый перечень товаров включает в себя товары 20, 29, 30, 32 классов МКТУ.

Очевидным является то, что для товаров «вареники; пельмени; равиоли; цзяоцзы» 30 класса МКТУ словесные элементы «Лепим и Варим свежие пельмени» представляют собой прямое указание вида товара, не требующее домысливания, с дополнительным пояснением о способе его производства и приготовления.

Так, товар «цзяоцзы» представляет собой блюдо китайской, а также японской и корейской кухни, одна из разновидностей пельменных изделий этого региона. Гнёзда лепятся из теста с начинкой из мяса и овощей, реже только из мяса (см. <https://www.google.com/search?q=%D1%86%D0%B7%D1%8F%D0%BE%D1%86%D0%B7%D1%8B>). Под товаром «равиоли» понимаются итальянские макаронные изделия из теста с различной начинкой. Российским аналогом равиоли являются пельмени (см. <https://www.google.com/search?q=%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B8%D0%BE%D0%BB%D0%B8>).

Таким образом, все указанные товары 30 класса МКТУ, хотя и имеют различные названия товарных номенклатур, по существу представляют собой название одного и того же рецептурного и видового продукта, применяемого в зависимости от региона распространения.

Согласно ГОСТ 33394-2015 «Пельмени замороженные», введенному в действие 2017-01-01, тесто для пельменей имеет унифицированный состав ингредиентов, а именно, мука пшеничная в/с, вода питьевая, яйца куриные, соль поваренная, масло подсолнечное, вещество для обработки муки.

Товар «тесто» 30 класса МКТУ, испрашиваемый к регистрации, не является сваренным и слепленным свежим пельменем, как на то указывает заявленное обозначение, однако тесто является ингредиентом пельменей, поэтому необходимо проследить вероятно ли восприятие в отношении такого товара заявленного обозначения в качестве описательного.

Испрашиваемые позиции 30 класса МКТУ «тесто готовое; тесто рисовое для кулинарных целей» могут представлять собой пресное тесто, пригодное для

изготовления пельменей, однако в таком случае, слова «Лепим и варим свежие пельмени» указывают на назначение товара «тесто», характеризуя тем самым его назначение, состав, свойства по раскатанной толщине пласта, заготовленной форме готового теста в виде кружочков или овалов, что подтверждается присутствием в продаже готового теста для пельменей с описанными выше характеристиками (<https://www.vprok.ru/product/testov-testov-testo-dlya-pelmeney-360g--310125>).

Следовательно, восприятие потребителей относительно описательных характеристик слов заявленного обозначения является правдоподобным.

Испрашиваемые товары 20 класса МКТУ «емкости для упаковки пластмассовые; контейнеры для хранения или транспортировки неметаллические; контейнеры неметаллические (для хранения и транспортировки), этикетки пластиковые» представляют собой емкости, предназначенные, в том числе, для упаковки продуктов питания, и этикетки, предназначенные для маркировки товаров. Все перечисленные товары 20 класса МКТУ с нанесенным на них обозначением «Лепим и Варим свежие пельмени» обладают описательными характеристиками относительно назначения таких изделий – для транспортировки, хранения и маркировки пельменей, как замороженных изделий. При этом замороженные изделия требуют специальных емкостей для транспортировки и хранения – так как требуют фольгированного непромокаемого слоя упаковочной продукции или термоустойчивые свойства для поддержания холодной температуры для сохранения свойств пельменей внутри такой упаковки, недопущения размораживания продукта и избежание слипания пельменей в упаковке между собой. Таким образом, восприятие заявленного обозначения как описательного в отношении назначения и свойств испрашиваемых товаров 20 класса МКТУ является правдоподобным.

Перечисленные выше указания слов «Лепим и Варим свежие пельмени» на вид части товаров 30 класса МКТУ и назначение/свойства всех испрашиваемых товаров 20 класса МКТУ являются прямыми, не требуют домысливания, следуют из словарного значения слов и их соотнесения с испрашиваемыми товарами.

Таким образом, в отношении перечисленных выше товаров 30 класса МКТУ и всех испрашиваемых товаров 20 класса МКТУ обозначение по заявке №2021749884 не соответствует требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса. Вместе с тем правовая охрана обозначению может быть предоставлена в случае предъявления доказательств относительно приобретенной различительной способности обозначения за счет его длительного и интенсивного использования в отношении испрашиваемых товаров в качестве средства индивидуализации.

Анализ обозначения по заявке №2021749884 на соответствие требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словесные элементы "Свежие пельмени" представляют собой очевидное указание на вид товара «пельмени», то есть продовольственного изделия готового к употреблению или в виде полуфабриката замороженного. Описательные характеристики следуют из словарного значения слов, входящих в заявленное обозначение, являются прямыми и не требуют домысливания.

Таким образом, являясь для части испрашиваемых товаров характеризующим, указывая на их вид и свойства/назначение, в отношении другой части заявленных товаров обозначение по заявке №2021749884 является ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара.

Так, словесный элемент "Свежие пельмени" является ложным указанием на вид товаров, относящихся к пищевым изделиям, в том числе к полуфабрикатам и готовым блюдам, однако представляющих собой иной вид товаров, отличный от пельменей. Испрашиваемые товары 29 класса МКТУ «бульоны; ветчина; голубцы, фаршированные мясом; желе мясное; изделия колбасные; клецки картофельные; компоты; консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; концентраты овощные для приготовления пищи; концентраты фруктовые для приготовления пищи; креветки неживые; лосось неживой; молоко; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко сгущенное; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мясо; мясо консервированное; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием


молока; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи консервированные; оладьи из тертого картофеля; оладьи картофельные; омлеты; паштеты из печени; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; птица домашняя неживая; рыба неживая; рыба соленая; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сметана; сок томатный для приготовления пищи; сосиски; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сырники; тунец неживой;», 30 класса МКТУ «кулебяки с мясом; паштет запеченный в тесте; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий» представляют собой продукты питания приобретаются с целью употребления в пищу немедленно или после приготовления, то есть имеют общее назначение с пельменями, при этом приобретая пищевой продукт, маркированный словесными элементами «Лепим и варим свежие пельмени» потребитель предполагает обнаружить в упаковке именно пельмени, в то время как перечисленные выше товары к пельменям не относятся, представляют собой другие виды пищевых товаров, поэтому в отношении них заявленное обозначение является ложным.

В отношении товаров «мясо; мясо консервированное» коллегия дополнительно поясняет, что специального мяса для пельменей не существует, любой вид мяса может быть использован для приготовления пельменей, при этом слова заявленного обозначения способны восприниматься как указание на свойства мяса – рубленое мясо, фарш, однако, в случае, если с маркировкой заявленным обозначением отсутствуют дополнительные поясняющие словесные элементы на упаковке товара о том, что в упаковке содержится именно мясо, то сами по себе слова «Лепим и варим свежие пельмени» будет дезориентировать потребителя относительно вида товара, так как мясо не является ни полуфабрикатом, не имеет обработки, необходимой для последующего приготовления пельменей.

Испрашиваемые товары 32 класса МКТУ «воды [напитки]; воды столовые; воды минеральные [напитки]; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на базе меда безалкогольные; напитки прохладительные безалкогольные; соки овощные

[напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный» хотя и являются напитками, однако имеют пищевое назначение, совпадают по способам реализации и потребителям с покупателямипельменей, поэтому словесные элементы «свежие пельмени» является ложным указанием вида товара. При этом все словесные элементы «Лепим и Варим свежие пельмени» в совокупности способны дезориентировать потребителя относительно свойств напитков, так как присутствует указание на варкупельменей, которые как известно варятся в соленой воде, а испрашиваемые напитки представляют собой либо столовую воду, либо соки и иные напитки, непригодные для варкипельменей, то есть необходимыми свойствами для варкипельменей не обладают.

В связи с этим, заявленное обозначение в целом не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для товаров, не относящихся к «пельменям», «тесту дляпельменей», то есть для всех заявленных товаров 29, 32 классов МКТУ, части товаров 30 класса МКТУ, поскольку не соответствует требованиям, изложенным в пункте 3 статьи 1483 Кодекса. При этом, коллегией были учтены как значения всей совокупности слов заявленного обозначения, так и присутствие в обозначении прямого указания вида товара «пельмени», что позволяет признать ложным относительно всех иных товаров все заявленное обозначение в целом.

В отношении довода заявителя о том, что обозначение «  » по заявке №2021749884 представляет собой оригинальную композицию неохранных элементов, соответствующую норме подпункта 2 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса как обладающую различительной способностью, то коллегия отмечает следующее.

В заявленном обозначении элементы "ЛЕПИМ И ВАРИМ" исполнены стандартным шрифтом, то есть отсутствует оригинальная шрифтовая графика и какие-либо оригинальные изобразительные приемы написания указанных элементов. Словесные элементы «свежие пельмени» хотя и выполнены оригинальным способом, однако, изображение слов в стилизации закрученной

веревки, не является достаточным, чтобы сделать вывод об оригинальной композиции.

Изобразительный элемент в заявленном обозначении как таковой отсутствует, так как изображение сводится к особой стилизации написания слов «Свежие пельмени» путем закручивающийся ниткой линии. Композиционное решение из расположения слов в две строки, стандартным и оригинальным шрифтом не акцентирует на себе внимание потребителей и, следовательно, не может выполнять основную индивидуализирующую функцию.

Приведенный выше анализ не позволяет коллегии признать, что входящие в состав заявленного обозначения элементы образуют комбинацию, обладающую различительной способностью и, следовательно, к заявленному обозначению не могут быть применены положения подпункта 2 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Несмотря на несогласие заявителя с выводами оспариваемого решения об отсутствии различительной способности у заявленного обозначения, обществом «ИК «Молодые и красивые» представлены материалы в подтверждение приобретенной различительной способности заявленного обозначения в результате его длительного и интенсивного использования.

Анализ представленных материалов (1-40) показал следующее.

Часть представленных материалов (16-19, 21-29, 31-35, 40), иллюстрирует исключительно осуществление заявителем деятельности в области услуг обеспечения питанием 43 класса МКТУ.

Страницы заявителя из социальных сетей не содержат информации о пельменях, а связаны с анонсами конкурсов, проводимых в учреждениях питания заявителя – сети пельменных. Отзывы с сайта заявителя также связаны с организацией услуг питания в учреждениях заявителя.

Сведения из картографических сервисов о заведениях «Лепим и Варим», нотариально заверенные скриншоты страниц почтового ящика с запросами на заключение договора коммерческой концессии связаны с расширением присутствия заведений питания, деятельность которых можно соотнести с услугами 43 класса МКТУ, но не с производственной деятельностью по изготовлению пельменей.

Оборотно-сальдовые ведомости от подразделений, работающих с обозначением «Лепим и варим» показывают движение финансовых средств по результатам основного вида деятельности, то есть при оказании услуг питания. Договор на разработку дизайн-проекта «Лепим и Варим» от 11.12.2015 не содержит итогового макета, а также не связан с документами, свидетельствующими о приобретении заявленным обозначением различительной способности, поскольку может свидетельствовать лишь о факте создания логотипа, но не о его последующем использовании.

Представленные договоры на изготовление салфеток и бумажных стаканчиков с маркировкой их заявленным обозначением не свидетельствует о повышении узнаваемости заявленного обозначения для товаров 30 класса МКТУ. Очевидно, что заказываемые позиции используются в заведениях питания при подаче блюд в индивидуальной разовой посуде.

Представленные публикации в СМИ и на YouTube каналах связаны с обзорами пельменных «Лепим и Варим», обзорами ресторанного бизнеса в целом с упоминанием опыта заведений «Лепим и Варим», то есть отражают использование заявленного обозначения для маркировки услуг обеспечения питанием. Сведения о наградах Certificate of Excellence (Сертификат Превосходства) и Traveller's Choise (Выбор Путешественников) от главного сайта для путешественников TripAdvisor, номинации лучшая закусочная от TimeoutMoscow, высоких рейтингах заведений на Foursquare, Google, Yandex также свидетельствуют о деятельности заявителя в области оказания услуг 43 класса МКТУ, которые не испрашиваются в рамках рассматриваемого обозначения по заявке №2021749884.

В отношении представленного Заключения (12-15), коллегия установила следующее. Социологическое исследование охватывает релевантный круг респондентов, так как включает в себя потребителей пельменей и иных товаров 30 класса МКТУ. Вместе с тем в целях определения наличия или отсутствия различительной способности, с точки зрения потребителей пельменей были заданы вопросы о принадлежности и об использовании обозначений

ЛЕПИМ и ВАРИМ

Свежие пельмени

« _____ » под товарным знакам №№644098 и 764000 одной или разным компаниям.

По результатам исследования установлено, что подавляющее большинство потребителей считают, что обозначение «ЛЕПИМ и ВАРИМ» (товарные знаки №644098, №764000) принадлежит одной или разным, но связанным между собой компаниям (73%), а также используется одной или разными, но связанными между собой компаниями (73%). Кроме того, подавляющее большинство опрошенных (70%) могут по обозначению «ЛЕПИМ и ВАРИМ» (товарные знаки №644098, №764000) узнать компанию, которая использует его для маркировки своих услуг.

Отвечая на ретроспективный вопрос, относящийся к датам 21.06.2019, 15.02.2017 подавляющее большинство потребителей посчитали, что, если бы их тогда спросили, то они бы ответили, что обозначение «ЛЕПИМ и ВАРИМ» (товарные знаки №644098, №764000) принадлежит одной или разным, но связанным между собой компаниям (74%), а также используется одной или разными, но связанными между собой компаниями (73%). Кроме того, большинство опрошенных (69%) отметили, что если бы 21.06.2019 / 15.02.2017 их спросили, то они бы ответили, что могут по обозначению «ЛЕПИМ и ВАРИМ» (товарные знаки №644098, №764000) узнать компанию, которая использует его для маркировки своих услуг. Полученные данные свидетельствуют о наличии различительной способности обозначения «ЛЕПИМ и ВАРИМ» (товарные знаки №644098, №764000) на даты 21.06.2019/15.02.2017.

Вместе с тем коллегия отмечает, что мнения потребителей о связи демонстрируемых обозначений как используемых одной компанией недостаточно для вывода о приобретении заявленным обозначением (которое тождественно с исследуемыми в заключении товарными знаками №№644098 и 764000, однако заявлено в отношении иного перечня товаров) различительной способности в отношении пельменей и сопутствующих им товаров. Отсутствует вопрос о том, какая именно компания использует исследуемые обозначения, о том, какие ассоциации исследуемое обозначение вызывает у потребителей и в отношении

каких именно товаров или услуг исследуемое обозначение по мнению потребителей используются только одной компанией или связанными компаниями.

Учитывая изложенные замечания, представленный опрос не содержит уточняющих вопросов, заданные респондентам вопросы не удовлетворяют целям исследования – определения наличия или отсутствия различительной способности, потому как различительная способность должна устанавливаться относительно конкретных видов товаров и услуг. Не исследовалось также с какой именно компанией ассоциируется заявленное обозначение.

Очевидно, что проведенное исследование касалось ранее зарегистрированных товарных знаков заявителя и было направлено на их восприятие относительно услуг 43 класса МКТУ.

Представленные декларации (10) помимо указания на маркировку упаковки декларируемых товаров словами «Лепим и варим» содержат основные индивидуализирующие словесные элементы в качестве наименования того или иного видапельменей, как «Бульба Беггинс» в отношении полуфабрикатов в тесте формованных, замороженных: вареники с мятым картофелем и луком фри; в отношении полуфабрикатов с рыбой и морепродуктами в тесте, замороженные: «Знаменитая креветка»; «Дядя с камчатки»; «Рыба моей мечты 2.0», «Я твой тунец», «Гурмэ черные с лососем», «Гурмэ с камчатским крабом»; от 04.03.2020 в отношении полуфабрикатов в тесте формованных, замороженных: вареники «Скажите «СЫЫЫЫР!»; «Александр Григорич», «Вишневая девятка», «Александр Сергеич», «Кавказский пленник», «Перейдем на «ты»», «Нежный варвар», «Те самые ленивые вареники», «Гурмэ». Вареники с вишней», «Гурмэ». Вареники с творогом», «Гурмэ». Вареники с картофелем и белыми грибами»; от 16.03.2020 в отношении полуфабрикатов из мяса птицы в тесте, замороженные: «Итальянцы в России», «Утиная история», «Синяя птица», «Гурмэ». Курица и индейка», упакованная в потребительскую тару с маркировкой «Лепим и Варим»; от 10.03.2020 в отношении полуфабрикатов для кулинарных изделий - начинки вишневая, клубничная, творожная для вареников, начинка картофельная с луком,

картофельная с грибами, начинка с сулугуни, творог, шпинат, начинка сырная для двухлепных пельменей, начинка сырная из сулугуни».



Представленные образцы упаковочной продукции (9) =- «



«

», «

подтверждают факт одновременного присутствия уникальных индивидуализирующих элементов и заявленного обозначения при маркировке продукции. Присутствие заявленного обозначения в используемых этикетках носит информационный характер о товаре и его способе приготовления.


Вместе с тем, коллегия отмечает, что представленные образцы этикеток не датированы, поэтому не могут оцениваться в качестве документов, свидетельствующих о приобретенной различительной способности заявленного обозначения.

В отношении представленных договоров (36-39) коллегия отмечает, что они подтверждают возникновение договорных отношений в коммерческом сегменте рынка и согласно приложениям свидетельствуют о реализации заявителем в адрес контрагентов партий пельменей под наименованиями «Мамин Сибиряк», «Знаменитая креветка»; «Дядя с камчатки»; «Рыба моей мечты 2.0», «Я твой тунец» и иными. Вместе с тем с возражением не представлено сведений о последующем использовании тех же самых обозначений при реализации пельменей конечным потребителям. Покупатели пельменей являются организациями питания или организациями, имеющими отдел кулинарии, поэтому сам факт приобретения у заявителя партий пельменей не свидетельствует о том, что рядовые потребители в большей степени смогли познакомиться с замороженной продукцией заявителя, маркированной обозначением «ЛЕПИМ И ВАРИМ
Свежие пельмени». Приобретаемые пельмени могли


закупаться предприятиями питания для реализации под картой меню своих заведений «Шоколадница», или под маркировкой собственными товарными знаками в иной таре - «Озон», «ЯндексЛавка», «ВкусВилл». Сведений о присутствии на площадках соответствующих контрагентов (ЯндексЛавка, ВкусВилл, Озон) пельменей, маркированных заявленным обозначением, в возражении не приведены.

Представленные договоры коммерческой концессии, заключенные в



отношении предоставления права использования товарного знака «» по свидетельству №586449, которому правовая охрана предоставлена в отношении услуг 43 класса МКТУ. Следовательно, представленные договоры концессии не могут доказывать приобретенную различительную способность заявленного обозначения в отношении товаров 30 класса МКТУ «пельмени», так как договоры



направлены на расширение сети заведений питания под обозначением «», а не на производство товаров, маркируемых заявленным обозначением.

Что касается доводов заявителя о том, что заведения питания «Лепим и Варим» не только осуществляют оказание услуг обеспечения питанием, но также реализуют продукцию «на вынос», при этом такая реализация происходит при маркировке упаковки продукции заявленным обозначением, то в этой связи коллегия повторно обращает внимание на следующее.

Согласно декларациям соответствия (10) и представленному отчету о продажах в период с начала работы точек (собственных и открытых франчайзи) по финансовым документам о прибыли по подразделениям заявителя по 06.08.2021 (11), проданные позиции поименованы не заявленным обозначением, а словесным элементом «Мамин сибиряк», «Белый Бык, темное ухо», «Бульба Беггинс», «Итальяцы в России», «Вишневая девятка», «Знаменитая креветка», «Классика жанра», «Дядя с камчатки», «Скажите Сыбыр!». При этом то, в каком виде присутствуют слова «Лепим и варим» в маркировке реализуемых упаковок коллегии не известно, так как представленные с возражением этикетки не датированы, договоры на их производство не представлены, поэтому у коллегии нет

возможности соотнести даты и объемы изготовления этикеток дляпельменей с датами реализации и объемами реализациипельменей подконтрольными предприятиями ООО «ИК «Молодые и красивые». Указанное позволяет усомниться в том, в каком качестве использовались словесные элементы заявленного обозначения.

Учитывая присутствие в названияхпельменей основных индивидуализирующих словесных элементов «Скажите сыыыыр», «Белый бык черное ухо», «Знаменитая креветка», «Итальянцы в России», «Мамин сибиряк», «Конечно, Уася» коллегия полагает, что именно последние выполняли индивидуализирующую функцию, в то время как слова «Лепим и варим свежие пельмени» воспринимались как указание на вид товара и способ его приготовления.

В представленных товарных накладных с контрагентами также фигурируют иные наименования в качестве индивидуализирующего элементапельменей, а не словесные элементы «Лепим и Варим свежие пельмени».

Представленные отчеты о продажах в период с начала работы точек (собственных и открытых франчайзи) по 06.08.2021 – то есть в период, предшествующий дате приоритета заявленного обозначения, показывают суммарную выручку от реализации продукции под брендом «Лепим и Варим», которая по позициям «вареники замороженные» превысила 6 миллионов рублей, а по пельменям замороженным – 40 миллионов рублей.

Коллегия при этом отмечает, что указанные данные получены от суммарного количества продаж как порционных блюд изпельменей в рамках оказания услуг обеспечения питанием, так и в рамках продажи замороженныхпельменей на вынос, поэтому указанные сведения не отражают данных отдельно по реализациипельменей как товара.

Часть представленных в материалы административного дела материалов не относится к предмету исследования. Так, отчет о продажах за период с 07.08.2021 по настоящее время датирован позднее даты приоритета заявленного обозначения, поэтому выходит за рамки исследуемого периода.

Представленные декларации в отношении иных видов товаров (рыбного кулинарного полуфабриката охлажденного и замороженного: фарш курица-креветка, фарш рыбный со шпинатом, фарш крабовый, фарш из тунца и кальмара, фарш лосось-судак, фарш мясной «Мамин сибиряк», фарш мясной бараний, фарш говяжий, фарш из кролика, фарш из баранины с мятой, фарш из телятины с грибами,; от 18.03.2020 в отношении изделий кондитерских, десертов «Шоколадный мусс», «Вишневая Панна Кота», «Чизкейк», «Тирамису», «Птичье молоко», «Черный Лес»; от 18.03.2020 в отношении готовых кулинарных изделий салатов «Коул Слоу», «Винегрет», «Новогодний», «Сильный», «Хрустящий», «Нежный», «Грибной цыпленок», «Зеленый», «Родной», «Твой дорогой», «Сельдь под шубой», «Мимоза», «Я твой кальмар», упакованные в банку пластиковую с крышкой с маркировкой «Лепим и Варим», от 10.03.2020 в отношении полуфабрикатов для кулинарных целей: нарезка на окрошку, на свекольник в упаковке с маркировкой «Лепим и Варим»; от 04.03.2020 в отношении первых обеденных блюда, супы и бульонные рыбные, готовые, охлажденные: рыбный бульон, рыбная похлебка в фасованном виде с маркировкой «Лепим и Варим»; от 04.03.2020 в отношении первых обеденных блюд на мясном бульоне: Борщ, Щи зеленые, куриный бульон, Основа грибного супа, Суп томатный основа в упаковке с маркировкой «Лепим и Варим»; от 13.03.2020 в отношении соусов готовых: сметана с острым перцем, соус сметанный с горчицей Дижон, зерновой и свежим хреном, Соус сметана с Песто, соус чесночный, Соус сметана с Васаби, соус Сметана розовая, сметана мятная, сацебели, соус томатный с базиликом, сметана с горчицей, домашний майонез. Соус Тар-тар, упакованные в тару с маркировкой «Лепим и Варим»; от 04.03.2020 в отношении напитков безалкогольных негазированных: компот из сухофруктов, компот из абрикосов, компот из слив, сбитень из облепихи с апельсином, вишневый лимонад, тархун, черная смородина, морс из клюквы, морс из брусники и облепихи, из черной смородины, из осенних ягод, морс вишневый, упакованные в тару с маркировкой «Лепим и Варим»), отличных от пельменей, не могут быть признаны преодолевающими пункт 3 статьи 1483 Кодекса, который применен выше коллегией в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ, не являющихся пельменями.

Таким образом, представленных материалов недостаточно для вывода о том,

ЛЕПИМ и ВАРИМ
Свежие пельмени


что обозначение «**ЛЕПИМ и ВАРИМ**» по заявке №2021749884 в течении многих лет до даты приоритета заявленного обозначения (06.08.2021) интенсивно использовалось обществом «ИК «Молодые и красивые» для маркировки тары для хранения и перевозки пельменей, реализуемых конечным потребителям и для товара пельмени. Представленные документы не позволяют установить, что потребители перестали узнавать в словах «Лепим и варим свежие пельмени» указание на вид товара и способ их приготовления, а стали восприниматься в качестве средства индивидуализации заявителя.

Обратного материалами возражения не доказано.

Принимая во внимание изложенное, представленных с возражением и дополнениям к нему документов недостаточно для применения подпункта 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса к обозначению по заявке №2021749884.

Что касается приведенных в пример регистраций на имя третьих лиц

«**ВАРИТ-ПАРИТ**», «**МОМО** МЫ ЛЕПИМ ПЕЛЬМЕНИ», «», «», «»,

«» по свидетельствам №№ 467769, 623661, 735435, 750073, 821317, 803577, то данные товарные знаки отличаются от заявленного обозначения набором словесных элементов, поэтому в данном случае отсутствуют признаки законных ожиданий, так как обозначения отличаются по набору слов. При этом, коллегия напротив, обращает внимание на отраженные выше в заключении выводы Суда по интеллектуальным правам относительно описательности слов «Лепим и варим свежие пельмени» для услуг 43 класса МКТУ, в то время как для товаров 30 класса МКТУ «пельмени», такие описательные характеристики являются еще более очевидными.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 14.09.2023, оставить в силе решение Роспатента от 15.05.2023.