

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 подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 18.09.2019, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «РОССИАНО», Москва (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018716193, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «»
по заявке № 2018716193, поданной 19.04.2018 в соответствии с пунктом 2 статьи 1502 Кодекса с приоритетом, установленным по дате подачи первоначальной заявки (17.11.2016), заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 30, 35 и 43 классов МКТУ.

Роспатентом 08.07.2019 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018716193 на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Экспертизой установлено, что словесный элемент «Rossiano» (с португальского «российский» – относящийся к России, ее национальному характеру, культуре, истории, см. Интернет-словари

<http://dic.academic.ru>) является неохраноспособным в отношении всех заявленных товаров и услуг, поскольку указывают на национальную принадлежность товаров и услуг.

Кроме того, в заключении указано, что по информации, полученной в сети Интернет, словесный элемент «Rossiano» (транслитерация – «Россиано, Руссиано») представляет собой Интернет-мем (единица культурной информации), появившийся в 2016 году и получивший широкую популярность (см. Интернет-сайты <https://lenta.ru/news/2014/11/07/rossiano/>, <http://www.newsru.com/russia/07nov2014/rossiano.html>, <https://lenta.ru/news/2016/11/16/rusiano>, <https://varlamov.ru/1249136.html>). В связи с этим, заявленное обозначение не способно выполнять функции товарного знака (знака обслуживания), а именно индивидуализировать товары и услуги заявителя в гражданском обороте (см. статью 1477 Кодекса).

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 18.09.2019, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 08.07.2019, аргументируя его следующими доводами:

- Роспатент в своем решении от 08.07.2019 неправомерно пришел к выводу, что словесный элемент «Rossiano» является неохраноспособным в связи с тем, что он указывает на национальную принадлежность товаров и услуг;

- <https://dic.academic.ru/> – портал, не являющийся словарем или онлайн-переводчиком; это портал, содержащий подборку словарей и энциклопедий, при этом, как правило, на страницах сайта указываются выходные данные словаря или энциклопедии, год издания, автор, издательство; в данном случае не представляется возможным установить выходные данные словаря, так как Роспатент указал лишь общую ссылку на сам портал; в связи с этим используемый источник нельзя считать официальным и достоверным на дату подачи заявки;

- ни слова «Rossiano», ни слова ему созвучного в португальском не существует, «Rossiano» ничего не означает, что подтверждается ответом АНО «Центр изучения португальского языка и культуры» на запрос о переводе слова «Rossiano»;

- известные онлайн-переводчики не дают перевода данного слова (<https://www.multitran.com>, <https://translate.yandex.ru>, <https://translate.google.ru>);

- португальский язык не является распространенным на территории Российской Федерации языком и в школах не изучается, это редкий язык, подавляющее большинство российских потребителей не обладает познаниями в области португальского языка; всего 0,01 % населения в России владеет португальским языком (<https://ru.wikipedia.org/>);

- нормативными документами не предусмотрен запрет на регистрацию Интернет-мема;

- экспертиза ссылается на то, что этот Интернет-мем получил широкую популярность, приводя единичную ссылку на страницы Интернет-сети;

- популярность данного слова в сети Интернет еще не доказывает использование его различными изготовителями в отношении заявленных товаров и услуг;

- экспертиза не приводит доказательств, что кто-либо из третьих лиц производит продукцию под обозначением «Rossiano» в отношении заявленных товаров и услуг 30, 35 и 43 классов МКТУ;

- в приведенных экспертизой источниках из сети Интернет отсутствуют сведения о производителях товаров и услуг под обозначением «Rossiano», о длительности и объемах использования заявленного обозначения третьими лицами;

- содержащаяся в сети Интернет информация не всегда является достоверной; могут быть размещены также не соответствующие действительности сведения, касающиеся истории создания товара и длительности его производства, или характеризующие свойства и качество товара;

- статья из сети Интернет от 16.11.2016, согласно которой «Дмитрий Медведев предложил кофе «американо» переименовать в «русиано», что и послужило распространению данного Интернет-мема, опубликована всего на 1 день ранее даты подачи заявителем заявки, следовательно, словесный элемент «Rossiano» не мог утратить различительную способность на дату подачи заявки;

- фирменное наименование ООО «РОССИАНО» было зарегистрировано еще раньше, а именно 24.10.2016;

- высказывание Д.А. Медведева касалось только кофе, а заявка на товарный знак № 2018716193 включает в себя большое количество других товаров и услуг, помимо кофе;

- само по себе наличие упоминаний об использовании словесного элемента «Rossiano» в сети Интернет является недостаточным для вывода об отсутствии различительной способности заявленного обозначения в отношении заявленных товаров и услуг;

- Роспатент не учел оригинальное графическое исполнение заявленного обозначения, которое усиливает его различительную способность: в силу оригинального шрифта две буквы «SS» не читаются, просматривается только «Ro» и «iano»; оригинальное графическое исполнение в любом случае должно подлежать правовой охране.

На основании вышеизложенного, заявитель просит отменить оспариваемое решение и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке № 2018716193 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) распечатка сведений из единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) в отношении ООО «РОССИАНО»;

(2) копия ответа на запрос о переводе слова «ROSSIANO» от АНО «Центр изучения португальского языка и культуры»;

(3) распечатки сведений с Интернет-сайтов онлайн-переводчиков и Википедии;

(4) распечатка сведений по заявке на товарный знак № 2018716193;

(5) копия решения об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке № 2018716193.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 15.11.2019, заявителем представлены дополнительные материалы:

(6) результаты поиска в сети Интернет перевода слова «российский» на португальский язык, распечатка перевода слова «ROSSIANO» с помощью он-лайн переводчика PROMT.

Коллегией подготовлены следующие дополнительные материалы:

(7) распечатка с сайта <https://dic.academic.ru> – перевод слова «российский» согласно Русско-португальскому он-лайн словарю;

(8) распечатки сведений о товарных знаках по свидетельствам №№ 661537, 661889.

По результатам рассмотрения возражения Роспатентом было принято решение от 29.11.2019 «отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.09.2019, оставить в силе решение Роспатента от 08.07.2019».

Не согласившись с данным решением, заявитель обратился в Суд по интеллектуальным правам с заявлением о признании недействительным вышеуказанного решения Роспатента от 29.11.2019.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 03.12.2020 по делу № СИП-181/2020 решение Роспатента от 29.11.2019 было признано недействительным как не соответствующее требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Суд обязал повторно рассмотреть возражение, поступившее 18.09.2019.

При повторном рассмотрении возражения письменную позицию относительно публикаций товарных знаков по свидетельствам №№ 661537 и 661889 заявитель не представил, в связи с чем ему было предложено высказаться устно.

По мнению представителя заявителя, данные распечатки не должны быть приняты во внимание, поскольку выполнение спорного элемента отличается – в заявленном обозначении использовано написание через гласную «О», в то время как в указанных товарных знаках спорный элемент выполнен через букву «U».

Кроме того, заявитель 05.04.2021 представил свои дополнения и пояснения, существо которых сводится к разъяснению и цитированию позиции суда по существу мотивов отказа в регистрации товарного знака

Rossiano

« _____ ». При этом заявитель акцентирует внимание на отсутствии у слова «Rossiano» смыслового значения, на отсутствии доказательств восприятия российскими потребителями слова «Rossiano» в качестве указания «русский», на необходимости оценки доказательств использования

Rossiano

заявителем обозначения « _____ », а также возможности его признания вошедшим во всеобщее употребление.

С пояснениями представлены следующие материалы:

(9) копия Решения Суда по интеллектуальным правам от 03.12.2020 по делу №СИП-181/2020;

(10) копия Постановления Суда по интеллектуальным правам от 29.03.2021 по делу № СИП-181/2020;

(11) распечатка сведений из сети Интернет: <https://translate.academic.ru/rossiano/>;

(12) копии страниц Русско-португальского словаря (составители: Н.Я. Воинова, С.М. Старец, В.М. Верхуша, А.Г. Здитовецкий), Португальско-русского словаря (составители: С.М. Старец, Е.Н. Феерштейн), Большого португальско-русского словаря (составители: Е.Н. Феерштейн, С.М. Старец);

(13) копия письма АНО «Центр изучения португальского языка и культуры» от 20.10.2020.

По результатам повторного рассмотрения возражения на основании решения Суда по интеллектуальным правам от 03.12.2020 по делу № СИП-181/2020 Роспатентом было принято решение от 13.05.2021 об удовлетворении возражения, поступившего 18.09.2019, отмене решения Роспатента от 08.07.2019 и регистрации товарного знака по заявке № 2018716193 в объеме товаров и услуг 30 класса МКТУ «подливки мясные; изделия макаронные; тортилы; макарон [печенье миндальное];

ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; мука картофельная; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; суши; ферменты для теста; крупы пищевые; водоросли [приправа]; крахмал пищевой; бумага съедобная; сахар пальмовый; гвоздика [пряность]; закваски; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; каперсы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; мука из тапиоки; резинки жевательные, включенные в 30 класс; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; мука соевая; клейковина пищевая; имбирь [пряность]; батончики злаковые; уксус; саго; птифуры [пирожные]; тапиока; напитки шоколадно-молочные; майонез; хлопья [продукты зерновые]; кукуруза молотая; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; соусы для пасты; тесто миндальное; лапша; мед; халва; напитки чайные; мисо [приправа]; бумага рисовая съедобная; мальтоза; крупа ячневая; сухари панировочные; стабилизаторы для взбитых сливок; печенье; пряности; орехи в шоколаде; попкорн; ароматизаторы ванили для кулинарных целей; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; буррито; специи; чеснок измельченный [приправа]; изделия кондитерские на основе миндаля; чатни [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; макароны; мука кукурузная; тесто рисовое для кулинарных целей; кулебяки с мясом; табуле; сэндвичи; экстракт солодовый пищевой; рулет весенний; хлопья овсяные; пироги; блюда на основе лапши; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; конфеты мятные; чай, включенный в 30 класс; марципан; конфеты; загустители для пищевых продуктов; прополис, включенный в 30 класс; напитки шоколадные; закуски легкие на основе риса; соль сельдерейная; пудра для кондитерских изделий; тесто для кондитерских изделий; мука пищевая, включенная в 30 класс; кускус [крупа]; бриоши; перец душистый; крупа манная; мука ореховая; лепешки рисовые; окономияки [японские пикантные блины]; шоколад; спагетти; пряники; крекеры; соль поваренная; крупа овсяная; галеты солодовые; пастилки [кондитерские изделия]; настои нелекарственные; соль для консервирования пищевых продуктов; мука ячменная; пудинг рисовый; баоцзы [китайские пирожки]; порошки пекарские; напитки на базе какао; ячмень очищенный; перец стручковый [специи]; шафран [специи]; изделия кондитерские

для украшения новогодних елок; мамалыга; кетчуп [соус]; крем заварной; блины; хлопья кукурузные; соусы [приправы]; равиоли; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; цикорий [заменитель кофе]; киш; печенье сухое; дрожжи, включенные в 30 класс; сухари; пицца; сироп из мелассы; помадки [кондитерские изделия]; такос; карри [приправа]; тарты; заправки для салатов; продукты зерновые; глюкоза для кулинарных целей; пудинги [запеканки]; уксус пивной; хлеб; мука бобовая; заменители кофе; мята для кондитерских изделий; ванилин [заменитель ванили]; орех мускатный; бадьян; булки; кофе-сырец; песто [соус]; чоу-чоу [приправа]; хлеб из пресного теста; пралине; травы огородные консервированные [специи]; семя анисовое; продукты на основе овса; крупа кукурузная; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; изделия из сладостей для украшения тортов; заменители кофе растительные; соус соевый; кофе; сахар, включенный в 30 класс; напитки какао-молочные; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; соус томатный; мука пшеничная; карамели [конфеты]; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; муссы шоколадные; пюре фруктовые [соусы]; тесто готовое; напитки кофейные; цзяоцзы [пельмени китайские]; изделия кондитерские на основе арахиса; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; кукуруза поджаренная; паста соевая [приправа]; напитки кофейно-молочные; куркума, включенная в 30 класс; изделия кондитерские мучные; сироп золотой; рис; перец; закуски легкие на основе хлебных злаков; релиш [приправа]; вещества связующие для колбасных изделий; порошок горчичный; тартрат калия кислый для кулинарных целей; украшения шоколадные для тортов; вермишель; палочки лакричные [кондитерские изделия]; вещества подслащивающие натуральные; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; паштет запеченный в тесте; камень винный для кулинарных целей; приправы; ростки пшеницы для употребления в пищу; овес очищенный; ароматизаторы; составы для глазирования ветчины; маринады; вафли; мюсли; овес дробленый; какао; горчица; вареники [шарики из теста фаршированные]; батончики злаковые с высоким содержанием белка; молочко маточное пчелиное; корица

[пряность]; муссы десертные [кондитерские изделия]; патока; семя льняное для употребления в пищу; сладости; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; солод для употребления в пищу; ароматизаторы кофейные», 35 класса МКТУ «услуги розничной и оптовой продажи чая, кофе, какао; демонстрация товаров; презентация товаров на всех медиасредствах, с целью розничной продажи; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети» и 43 класса МКТУ «предоставление услуг по предоставлению кофе в офисы; услуги баров, предоставляющих кофе и соки; услуги баров, предоставляющих кофе и чай; подача чая, кофе, какао, газированных напитков или напитков из фруктовых соков; кафе; рестораны; рестораны самообслуживания; обслуживание ресторанное в отелях, мотелях, ресторанах и барах; ресторанный бизнес; услуги передвижные в области общественного питания; услуги передвижных кафе, предоставляющих еду и напитки» с указанием слова «Rossiano» в качестве неохраняемого элемента в отношении товаров 30 класса МКТУ «макарон [печенье миндальное]; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; сахар пальмовый; гвоздика [пряность]; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; резинки жевательные, включенные в 30 класс; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; имбирь [пряность]; батончики злаковые; птифуры [пирожные]; напитки шоколадно-молочные; тесто миндальное; мед; халва; напитки чайные; мальтоза; печенье; пряности; орехи в шоколаде; попкорн; ароматизаторы ванили для кулинарных целей; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; специи; изделия кондитерские на основе миндаля; пироги; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; конфеты мятные; чай, включенный в 30 класс; марципан; конфеты; прополис, включенный в 30 класс; напитки шоколадные; закуски легкие на основе риса; пудра для кондитерских изделий; тесто для кондитерских изделий; бриоши; окономияки [японские пикантные блины]; шоколад; пряники; крекеры; галеты солодовые; пастилки [кондитерские изделия]; настои нелекарственные;

пудинг рисовый; порошки пекарские; напитки на базе какао; шафран [специи]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; крем заварной; блины; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; цикорий [заменитель кофе]; киш; печенье сухое; дрожжи, включенные в 30 класс; сухари; сироп из мелассы; помадки [кондитерские изделия]; карри [приправа]; тарты; глюкоза для кулинарных целей; пудинги [запеканки]; заменители кофе; мята для кондитерских изделий; ванилин [заменитель ванили]; орех мускатный; бадьян; булки; кофе-сырец; пралине; травы огородные консервированные [специи]; семя анисовое; продукты на основе овса; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; изделия из сладостей для украшения тортов; заменители кофе растительные; кофе; сахар, включенный в 30 класс; напитки какао-молочные; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; карамели [конфеты]; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; муссы шоколадные; тесто готовое; напитки кофейные; изделия кондитерские на основе арахиса; добавки глютенковые для кулинарных целей; напитки кофейно-молочные; куркума, включенная в 30 класс; изделия кондитерские мучные; сироп золотой; закуски легкие на основе хлебных злаков; украшения шоколадные для тортов; палочки лакричные [кондитерские изделия]; вещества подслащивающие натуральные; изделия железные фруктовые [кондитерские]; приправы; ароматизаторы; вафли; мюсли; какао; батончики злаковые с высоким содержанием белка; молочко маточное пчелиное; корица [пряность]; муссы десертные [кондитерские изделия]; патока; сладости; ароматизаторы кофейные», а также всех услуг 35 и 43 классов МКТУ.

Не согласившись с решением Роспатента от 13.05.2021, заявитель обратился в Суд по интеллектуальным правам с заявлением о признании его недействительным.

Суд по интеллектуальным правам в решении от 04.02.2022 по делу № СИП-763/2021, отменившем решение Роспатента от 13.05.2021, указал, что Роспатент не привел указания на обстоятельства, свидетельствующие о длительном, интенсивном использовании обозначения «Rossiano» несколькими производителями, в результате которого оно на дату подачи заявки утратило различительную способность, что является нарушением пункта 2.5 Правил ППС.

Указанным решением суд обязал Роспатент повторно рассмотреть возражение заявителя.

Решение Суда по интеллектуальным правам от 04.02.2022 по делу № СИП-763/2021 обжаловалось заявителем в кассационном порядке в связи с тем, что, по его мнению, повторное рассмотрение возражения Роспатентом не направлено на восстановление нарушенных прав. Заявитель просил обязать Роспатент зарегистрировать товарный знак по заявке № 2018716193. Вместе с тем, в удовлетворении кассационной жалобы заявителя было отказано.

При повторном рассмотрении возражения, поступившего 18.09.2019, коллегией были выдвинуты дополнительные основания, препятствующие государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. В частности, сообщалось, что в 2016 году Глава Правительства Российской Федерации Медведев Д.А. предложил создать в качестве альтернативы американскому кофе "американо" русский кофе "россияно" / "русиано", вследствие чего появился известный Интернет-мем. Предполагалось, что обозначение "русиано" / "россияно" будет свободно использоваться различными лицами, в связи с чем предоставление монопольного исключительного права на заявленное обозначение какому-либо одному субъекту предпринимательской деятельности будет противоречить общественным интересам.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения для товаров 30 класса МКТУ, связанных с производством кофе, его заменителями, ароматизаторами кофейными, напитками кофейными, товарами, которые сопутствуют кофе, имеют совместную встречаемость и предлагаются совместно с кофе, услуг 35 класса МКТУ, связанных с розничной и оптовой продажей кофе, чая, какао, а также услуг 43 класса МКТУ, связанных с продвижением кофе, чая, какао посредством предприятий общественного питания, включая их доставку и подачу, услуг баров, предоставляющих кофе и чай, а также услуг передвижных кафе, предоставляющих напитки, не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Корреспонденциями от 07.10.2022, 09.12.2022 от заявителя поступили следующие пояснения:

- в нарушение пункта 1 статьи 1500 Кодекса, пункта 5 статьи 3 кодекса, пункта 27 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации №10, Правил ППС, Роспатент необоснованно и незаконно выдвинул новые основания для отказа в регистрации товарного знака. Также такие действия противоречат позиции Верховного суда Российской Федерации;

- в частности, в Правилах ППС отсутствовало право Роспатента менять основание для отказа в регистрации товарного знака при рассмотрении возражения, члены коллегии Палаты по патентным спорам Роспатента ограничены рамками доводов, указанных в возражении. Такая позиция поддерживается позицией Верховного суда Российской Федерации. В частности, в определении Верховного суда Российской Федерации № 300-ЭС17-6463 от 09.06.2017 указано, что «Роспатент, рассматривая возражение, ограничен рамками доводов, заявленных подателем такого возражения, и дополнительные основания, которые в силу закона могут быть приняты во внимание коллегией Палаты по патентным спорам, должны относиться к тем правовым основаниям, которые приведены в возражении и проверяются в рамках доводов возражения». Также, согласно Постановлению Суда по интеллектуальным правам от 27 февраля 2017 года по делу № СИП-162/2016, «из совокупного толкования норм Кодекса и Правил ППС следует вывод о том, что единственным основанием для изменения ранее принятого решения о предоставлении правовой охраны товарному знаку может быть удовлетворение поданного возражения. Роспатент как орган, наделенный публично-правовыми функциями по рассмотрению данных возражений, не вправе изменять либо дополнять такие возражения, в том числе выходить за пределы заявленных в них границ оспаривания ранее принятого решения»;

- заявленное обозначение не относится к числу обозначений, противоречащих общественным интересам. Указывая на противоречие общественным интересам в отношении заявленного обозначения, Роспатент не защищает основы публичного порядка, правопорядка, поскольку они не могут быть нарушены регистрацией заявленного обозначения. Довод Роспатента о противоречии общественным интересам носит надуманный характер, характер необоснованных предположений.

Роспатент необоснованно слишком широко толкует понятие обозначения, нарушающего общественные интересы;

- «предложение» о переименовании кофе «американо» в «русиано» было шуткой. Более того, шутка о переименовании кофе была озвучена не Д.А. Медведевым, а премьер-министром Армении Кареном Карапетыаном;

- «предложение» премьер-министра Армении заключалось в переименовании кофе «американо» не в «россиано/русиано», как утверждает Роспатент, а в «русиано». При этом между обозначением «русиано» и заявленным обозначением имеются существенные отличия. Обозначение «русиано» выполнено в кириллице, заявленное обозначение - в латинице, в обозначении «русиано» вторая буква — «у», в заявленном обозначении — «о», при этом, учитывая, что она является первой буквой первого слога, а вносит достаточно существенное различие в звучание слова, обозначение «русиано» не обладает оригинальным написанием, заявленное обозначение обладает ярко выраженной оригинальностью шрифта и выполнением букв «SS» в столь оригинальной манере, что часть обозначения «SS» может восприниматься как оригинальный изобразительный элемент;

- в результате разного звучания слов и особой оригинальности написания заявленного обозначения в сознании потребителей не может возникнуть однозначная ассоциация о том, что заявленное обозначение имеет какое-то отношение к Интернет-мему «русиано»;

- преобразование наименования «русиано» в Интернет-мем не привело к массовому использованию такого обозначения разными производителями на дату приоритета, нет необходимости сохранять свободу такого обозначения для использования всеми и необоснованно указывать на невозможность регистрации в качестве товарного знака на имя одного лица;

- убедительных доказательств заинтересованности разных лиц в использовании Интернет-мема «русиано» не имеется. Доказательств того, что еще до даты приоритета разные производители начали использовать Интернет-мем «русиано», также не имеется. Вывод Роспатента о том, что предполагалось

использование обозначения свободно разными лицами, не обоснован, не подтвержден какими-либо доказательствами;

- Суд по интеллектуальным правам при рассмотрении дела №СИП-763/2021 также указывал, что из представленных Роспатентом источников не следует доказанность использования в больших объемах разными производителями;

- прямой законодательный запрет на регистрацию Интернет-мемов в качестве товарных знаков на имя одного лица отсутствует. На территории Российской Федерации существует регистрация большого количества Интернет-мемов в качестве товарных знаков. Следовательно, отказ в регистрации на указанном основании противоречит практике экспертизы Роспатента, согласно которой регистрация Интернет-мемов широко распространена;

- в действиях Роспатента содержатся признаки подмены оснований для отказа в регистрации товарного знака. Фактически Роспатент утверждает, что заявленное обозначение обладает описательным характером, отсутствием различительной способности, поскольку его следует рассматривать как наименование кофе. Если Роспатент считает обозначение видовым наименованием, то следовало применять пункт 1 статьи 1483 Кодекса, отказывая в его регистрации. Вместо этого Роспатент в качестве основания для отказа в регистрации выдвигает пункт 3 статьи 1483 Кодекса (противоречие общественным интересам). При этом, согласно пункту В статьи 6-quinquies Парижской конвенции, «Товарные знаки, подпадающие под действие настоящей статьи, могут быть отклонены при регистрации или признаны недействительными лишь в следующих случаях:... 3. если знаки противоречат морали или публичному порядку и, в особенности, если они могут ввести в заблуждение общественность. Подразумевается, что знак не может рассматриваться как противоречащий публичному порядку по той единственной причине, что он не соответствует какому-либо положению законодательства о знаках, за исключением случая, когда само это положение касается публичного порядка. Однако сохраняется применение статьи 10-bis»;

- что касается доводов Роспатента в части чая, какао и всех услуг, связанных с продажей и продвижением чая, какао, то такие доводы также не обоснованы. Также

важно отметить, что ни Глава Правительства Российской Федерации Д.А. Медведев, ни Премьер-министр Армении Карен Карапетян не высказывались на тему «россияно/русиано» в отношении чая и какао. При этом, согласно пункту 2.4. Справки Суда по интеллектуальным правам, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.04.2017 за №СП-23/10 «для оценки обозначения с точки зрения его соответствия норме подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса учитывается восприятие обозначения потребителями в каждом конкретном случае индивидуально, применительно к конкретному товару и исходя из смыслового значения обозначения, с учетом факторов, наличие и значение которых устанавливается самостоятельно по каждому обозначению (фактор восприятия потребителями, общепринятые мировые стандарты морали, национальные традиции и культура)... ». Следовательно, Роспатент неправомерно распространяет свой довод о несоответствии регистрации пункту 3 статьи 1483 Кодекса из-за высказывания только в отношении кофе, на чай, какао и связанные с ними услуги;

- согласно ГОСТ 30602-97 (Межгосударственный стандарт, ОБЩЕСТВЕННОЕ ПИТАНИЕ):

«ресторан: Предприятие общественного питания с широким ассортиментом блюд сложного приготовления, включая заказные и фирменные, винно-водочные, табачные и кондитерские изделия, повышенным уровнем обслуживания в сочетании с организацией отдыха»;

«кафе: Предприятие по организации питания и отдыха потребителей с предоставлением ограниченного по сравнению с рестораном ассортимента продукции. Реализует фирменные, заказные блюда, изделия, напитки. Примечание - Кафе может специализироваться, например, по определенному контингенту потребителей (кафе молодежное, детское) и по ассортименту (кафе-мороженое, кафе-молочная, кафе-кондитерская)»;

- таким образом, ресторан и кафе - это не просто место, где готовят кофе, чай и какао, а специализированные предприятия по организации питания (с использованием большого спектра разных блюд и напитков) и отдыха. При этом,

Роспатентом не приведено ни одного доказательства использования заявленного обозначения в названии кафе или ресторана.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены следующие материалы:

(9) список Интернет-мемов и зарегистрированных товарных знаков;

(10) сведения из сети Интернет по адресу: <https://ru.armenia.sputnik.am/20161117/kofe-ryciano-medvedev-karapetyan-5511629.html>.

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

С учетом даты (19.04.2018) подачи заявки № 2018716193 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 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, незэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2018716193 заявлено

Rossiano

комбинированное обозначение «**Rossiano**», представляющее собой словесный элемент «Rossiano», выполненный оригинальным шрифтом в латинице. Регистрация товарного знака по заявке № 2018716193 испрашивается в отношении товаров и услуг 30, 35 и 43 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Что касается анализа соответствия заявленного обозначения пункту 1 статьи 1483 Кодекса, то коллегия отмечает следующее.

Согласно указанному экспертизой источнику (<https://dic.academic.ru>), сведения которого проверены коллегией (7) (https://russian_portuguese.academic.ru/38660/российский, <https://translate.academic.ru/российский/ru/pt/>) слово «российский» может быть переведено на португальский язык как «Rossiano».

Вместе с тем, как установлено решением Суда по интеллектуальным правам от 03.12.2020 по делу № СИП-181/2020, оставленным в силе постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 02.04.2021 по тому же делу, сведения данного источника не могут быть положены в основу вывода о смысловом значении элемента «Rossiano».

Анализ имеющихся или вероятных ассоциативных связей обычных российских потребителей, возникающих в связи с обозначением «Rossiano», показал, что по информации, полученной в сети Интернет, словесный элемент «Rossiano» (транслитерация – «Россиано, Руссиано») представляет собой Интернет-мем (единица культурной информации), появившийся в 2016 году и получивший широкую популярность (см. Интернет-сайты <https://lenta.ru/news/2014/11/07/rossiano/>, <http://www.newsru.com/russia/07nov2014/rossiano.html>, <https://lenta.ru/news/2016/11/16/rusiano>, <https://varlamov.ru/1249136.html>). В связи с этим, заявленное обозначение не способно выполнять функции товарного знака (знака обслуживания), а именно индивидуализировать товары и услуги заявителя в гражданском обороте.

Вместе с тем коллегия основывается на выводе суда о том, что утрата различительной способности обозначением «Rossiano» источниками, указанными в предшествующих решениях Роспатента, не подтверждена.

Руководствуясь пунктом 4.8 Правил ППС, коллегия выдвинула дополнительные основания, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака и предусмотренные пунктом 3 (2) статьи 1483 Кодекса.

Согласно информации из сети Интернет (<https://lenta.ru/news/2014/11/07/rossiano/>, <http://www.newsru.com/russia/07nov2014/rossiano.html>, <https://lenta.ru/news/2016/11/16/rusiano>, <https://varlamov.ru/1249136.html>) в 2016 году Глава Правительства Российской Федерации Медведев Д.А. предложил создать в качестве альтернативы американскому кофе "американо" русский кофе "россияно" / "русиано", вследствие чего появился известный Интернет-мем. Предполагалось, что обозначение "русиано" / "россияно" будет свободно использоваться различными лицами, в связи с чем предоставление монопольного исключительного права на заявленное обозначение какому-либо одному субъекту предпринимательской деятельности будет противоречить общественным интересам.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения для товаров 30 класса МКТУ «цикорий [заменитель кофе]; заменители кофе; кофе-сырец; заменители кофе растительные; кофе; напитки кофейные; напитки кофейно-молочные», связанных с производством кофе (или его заменителями), услуг 35 класса МКТУ «услуги розничной и оптовой продажи кофе», непосредственно связанных с реализацией кофе, услуг 43 класса МКТУ «предоставление услуг по предоставлению кофе в офисы; услуги баров, предоставляющих кофе; услуги баров, предоставляющих кофе; подача кофе», касающихся услуг предприятий общественного питания, имеющих конкретную направленность – обеспечивающих предоставление кофе, не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

При этом, у коллегии отсутствуют основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018716193 в отношении иных заявленных товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ.

Заявитель, со ссылкой на решение Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-181/2020, указывает, что между обозначением «русиано» и заявленным

RoSSiano

обозначением «» имеются существенные отличия, обращается также внимание на оригинальный характер написания заявленного обозначения, в связи с чем часть обозначения «SS» может восприниматься как оригинальный изобразительный элемент. Вместе с тем, по мнению коллегии, словесный элемент «Rossiano» в составе заявленного обозначения отчетливо прочитывается, акцентирует на себе внимание, графическое решение этого элемента не приводит к утрате обозначением словесного характера. Более того, заявитель при подаче заявки привел описание обозначения, согласно которому им испрашивается регистрация словесного элемента «Rossiano», выполненного оригинальным дизайнерским шрифтом в латинице.

Поскольку согласно описанию, приведенному заявителем при подаче заявки № 2018716193, заявленное обозначение транслитерируется как «Россиано», коллегия приходит к выводу о высокой степени возможного восприятия российскими потребителями заявленного обозначения как латинского варианта известного в сети Интернет-мема «россияно / русияно», связанного с кофе.

Утверждение заявителя о шуточном характере соответствующего высказывания не опровергает вывода о том, что данное заявление было сделано и освещалось в средствах массовой информации.

Заявитель указывает также, что соответствующее «предложение» было озвучено не Д.А. Медведевым, а премьер-министром Армении К. Карапетяном, в рамках чего приводится распечатка сайта (10). Вместе с тем, согласно приведенным в решении Роспатента ссылкам, высказывание связывается именно с личностью Д.А. Медведева, тогда как единственная приведенная заявителем ссылка в сети Интернет не свидетельствует об известности данной информации среднему российскому потребителю именно во взаимосвязи с К. Карапетяном, более того,

соответствующая информация была размещена 17.11.2016, то есть совпадает с датой приоритета заявленного обозначения.

Заявителем указывается также, что «Роспатент широко толкует понятие обозначения, нарушающего общественный интерес». В рамках изложенного следует отметить, что законодательством не ограничен перечень обозначений, признаваемых противоречащим общественным интересам. Необходимо отметить лишь, что запрет на регистрацию указанных обозначений служит, в том числе, цели предотвращения недобросовестных действий товаропроизводителей в конкурентных отношениях. По мнению коллегии, предоставление заявителю исключительного права на заявленное обозначение наделит его необоснованными преимуществами и способно ущемить права иных лиц, производящих подобные товары / оказывающих подобные услуги.

В дополнениях к возражению указывается на отсутствие в материалах дела доказательств заинтересованности разных лиц в использовании Интернет-мема «россияно». Вместе с тем, согласно информационным источникам в сети Интернет, приведенным в решении Роспатента:

«В некоторых крымских кафе отказались от названия кофе «американо», сообщает РИА Новости.

Так, в одном из кофе-автоматов название кнопки «американо» уже исправили на «россияно» (<https://lenta.ru/news/2014/11/07/rossiano/>).

«Процесс деамериканизации» повседневной жизни россиян, похоже, усиливается. «Пищевой патриотизм» и обмен западной одежды на футболки с рисунками Крыма, портретами Владимира Путина и изображениями некоторых видов тяжелого вооружения армии РФ были, по всей видимости, началом – теперь особенно рьяные патриоты решили избавиться от слова «Америка». Так, в некоторых кафе и ресторанах Крыма пропал из продажи кофе американо: вместо него посетителям предлагают заказывать кофе «россияно» или «Крымский» (<http://www.newsru.com/russia/07nov2014/rossiano.html>).

«... в одной из кофеен Севастополя в порыве патриотического угара переименовали кофе «Американо» в «Россияно» (<https://varlamov.ru/1249136.html>).

Таким образом, вышеупомянутое мнение заявителя об отсутствии заинтересованности неограниченного количества лиц в использовании исследуемого обозначения, следует признать неубедительным.

Согласно дополнениям к возражению, высказывание о переименовании кофе «американо» относилось к кофе и не касалось деятельности ресторанов, кафе. Однако, заявленные услуги 43 класса МКТУ «предоставление услуг по предоставлению кофе в офисы; услуги баров, предоставляющих кофе; услуги баров, предоставляющих кофе; подача кофе» содержат конкретные уточнения по ассортименту предлагаемых напитков (кофе), следовательно, отказ в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака применительно к упомянутым услугам представляется обоснованным.

Несоответствие применяемой коллегией нормы, предусмотренной пунктом 3 (2) статьи 1483 Кодекса, положениям Парижской конвенции, не установлено.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 18.09.2019, отменить решение Роспатента от 08.07.2019, зарегистрировать товарный знак по заявке №2018716193.