


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 апреля 2020 г. № 644/261, рассмотрела поступившее 30.08.2021 возражение, поданное Nestlé Waters EMENA, France/Нестле Вотерс ЕМЕНА, Франция (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020718709, при этом установила следующее.



Регистрация товарного знака  по заявке №2020718709 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 08.04.2020 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 30.04.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что заявленное обозначение представляет собой букву "V", которая не обладает различительной способностью, так как является простой буквой латинского алфавита, не имеет характерного графического исполнения, в связи с

чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака.

Поскольку заявителем не были представлены сведения, доказывающие приобретение заявленным обозначением различительной способности в результате его длительного и интенсивного использования для конкретных товаров, указанных в заявке, а также того, что оно воспринималось потребителем как обозначение товаров, изготавливаемых заявителем до даты подачи заявки, то у экспертизы нет оснований для признания охраноспособным заявленного обозначения.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему.


- обозначение по заявке № 2020718709 представляет собой изображение, которое может быть воспринято как латинская буква «V», выполненная в оригинальной графике и в ярком (красном) цвете. Буква «V» английского алфавита имеет транскрипцию [vi:] и звучит как [ви], в немецком алфавите указанная буква имеет звучание [фау], в испанском - [уве], то есть является удобопроизносимой;

- заявленное обозначение характеризуется наличием семантического значения. Согласно словарно-справочным источникам информации часто «V» - сокращённая замена слова «victory». Отсюда и пошёл всем известный жест с указательным и средним пальцами, поднятыми вверх, обозначающий победу - «v-sign» («V-знак»). Он появился во время Второй Мировой Войны. Спустя десятилетия с развитием течения хиппи к значению жеста добавилось ещё одно: «peace» («мир»). В физике «V» - символ вольта и знак объем. В математике является знаком логического оператора. В химии эта буква обозначает ванадий. Кроме того, заявленное обозначение характеризуется оригинальным графическим исполнением и выполнением в ярком (красном) цвете. Заявленное обозначение может восприниматься как изобразительный элемент. Буквой «V» заменяют стрелку вниз и галочку, также буква «V» может напоминать рогатку;

- данные обстоятельства способствуют запоминанию обозначения и свидетельствуют о наличии у него характерного графического исполнения, семантики, его удобного прочтения и способности выполнять функцию индивидуализации товаров заявителя, следовательно, заявленное обозначение, вопреки выводам экспертизы, не является простой буквой латинского алфавита, не имеющей характерного графического исполнения;

- с учетом изложенного заявленное обозначение обладает различительной способностью и соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Наличие у заявленного обозначения различительной способности подтверждается также тем фактом, что на имя заявителя предоставлена правовая охрана товарному знаку «V» в других странах (в частности, в Европейском Союзе, во Франции, Сингапуре, Японии, Индонезии, Китае);

- тот факт, что заявленное обозначение обладает различительной способностью, подтверждается также позицией самого Роспатента. В частности, заявителем ранее испрашивалось предоставление правовой охраны тождественному обозначению по международной регистрации № 1370458. При экспертизе этого обозначения в качестве единственного препятствия предоставлению ему правовой охраны в предварительном решении было указано на несоответствие знака пункту б (2) статьи 1483 Кодекса в связи с его сходством до степени смешения с товарным

знаком  по свидетельству № 588165;

- при этом в товарном знаке по свидетельству № 588165 элемент «V» является охраняемым, в то время как словесный элемент «VINTORG» исключен из самостоятельной правовой охраны. Таким образом, Роспатент до даты подачи заявки № 2020718709 выразил четкую позицию относительно охраноспособности элемента «V» в оттенках красного цвета, сделав вывод о наличии у него различительной способности;

- в результате достигнутой договоренности с правообладателем заявителю удалось получить письменное согласие правообладателя товарного знака по свидетельству № 588165, что было правомерно учтено в заключении экспертизы от 30.04.2021. То есть, исходя из законных ожиданий, заявителем были предприняты все необходимые действия для устранения препятствий предоставлению правовой охраны заявленному обозначению на территории Российской Федерации;

- дополнительно в возражении отмечено, что заявитель входит в группу компаний Nestlé. Nestlé была создана в 1866 году и является крупнейшей мировой компанией по производству продуктов питания и напитков. В линейку продукции Nestlé входит более 2 тыс. брендов - от легендарных и известных во всем мире, например, Nescafe или Nespresso, до таких популярных локальных торговых марок, как БонПари и Быстров. Продукция под брендами Nestlé из различных категорий стабильно входит в рейтинги любимых брендов россиян (www.top20brands.ru). Распечатки соответствующих сведений из сети Интернет прилагаются.

На основании изложенного заявителем выражена просьба о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для всех заявленных товаров.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (08.04.2020) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

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 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.

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса (пункт 34 Правил). К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, характеризующие товар, материал, сырье, из которого изготовлен товар, а также относятся 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.


В соответствии с пунктом 35 Правил указанные в пункте 34 настоящих Правил элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на

рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.



Заявленное обозначение  представляет собой изображение латинской буквы V красного цвета,

Государственная регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям законодательства показал следующее.

Заявленное обозначение состоит из одной буквы V латинского алфавита, которая не имеет оригинального графического исполнения. Некоторое утолщение левой стороны буквы не создает качественно иного уровня восприятия этой буквы потребителем, отличного от восприятия стандартного или близкого к стандартному ее написанию, что не позволяет этому буквенному элементу индивидуализировать товар конкретного изготовителя. Более того, указанное отличие выполнения буквы V от стандартного латинского шрифта является настолько незначительным, что это вряд ли сможет запомнить средний российский потребитель товаров повседневного спроса и широкого потребления, каковыми являются воды, соки, лимонады и другие безалкогольные напитки, для маркировки которых предназначено заявленное обозначение. В отношении красного цвета, в котором выполнено заявленное

обозначение, следует отметить, что какой-либо цвет сам по себе либо в сочетании с неохраноспособным элементом (в данном случае это буква V) не способен выступать в качестве средства индивидуализации товара конкретного лица.

Таким образом, заявленное обозначение представляет собой неохраняемый элемент, не способный отличать товары одного изготовителя от товаров того же вида и рода других изготовителей. Следовательно, вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в связи с отсутствием у него различительной способности следует признать правомерным.

Представленные заявителем сведения о регистрации обозначения в других странах, а также сведения из сети Интернет о компании Нестле не являются доказательством приобретения обозначением различительной способности, так как не содержат фактических сведений 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. Следовательно, эти материалы не подтверждают, что заявленное обозначение по заявке №2020718709 может восприниматься потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя, а именно заявителя по данной заявке.

Относительно довода возражения, касающегося ссылки на предварительное решение об отказе в предоставлении правовой охраны знаку по международной регистрации №1370458, то приведенные в нем основания не могут быть приняты во внимание, поскольку окончательное решение по указанной международной регистрации Роспатентом принято не было в связи с тем, что международная регистрация №1370458 была отозвана на территории Российской Федерации по заявлению ее владельца. Что касается довода о наличии различительной способности у элемента V в товарном знаке №588165, то это утверждение

представляет собой частное мнение заявителя и, кроме того, анализ охраноспособности этого товарного знака не является предметом рассмотрения данного возражения.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 30.08.2021, оставить в силе решение Роспатента от 30.04.2021.