

## 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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 02.03.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Шато де Талю", Краснодарский край, г. Геленджик (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021763938 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2021763938, поданной 01.10.2021, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки заявлено словесное обозначение:  
« **LE CONTRASTE** ».

Решение Роспатента от 26.12.2022 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021763938 было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса. Указанные доводы мотивированы следующим:

- по сведениям сети Интернет заявленное обозначение служит для индивидуализации товаров, однородных заявленным товарам 33 класса МКТУ, производителем которых является компания «Conceito» (это авторский проект талантливого энолога Риты Маркеш (Rita Ferreira Marques). В 2005 г. Рита Маркеш

решила создать собственный проект. Для реализации этой идеи она приобрела виноградники в долине реки Тежа. В этом субрегионе Дору господствует относительно прохладный климат, который как нельзя лучше подходит для ведения органического виноделия. Виноградники хозяйства «Консейто» занимают общую площадь около 83 Га и растут на высоте от 450 до 600 метров над уровнем моря. Большая часть лоз была посажена в 1940-е годы. См. Интернет [https://www.bonvi.ru/catalog/vino/kontraste\\_krasnoe\\_2012\\_750\\_ml/](https://www.bonvi.ru/catalog/vino/kontraste_krasnoe_2012_750_ml/); [http://www.palaisroyal.ru/catalog/alkogolnaya-produkciya/krasnoe-vino/contraste-red-douro-doc\\_6015](http://www.palaisroyal.ru/catalog/alkogolnaya-produkciya/krasnoe-vino/contraste-red-douro-doc_6015); <https://www.the-village.ru/food/new-place/131953-novoe-mesto-vinnyu-restoran-primitivo>; <http://www.palaisroyal.ru/catalog/geography/conceito>; <http://www.palaisroyal.ru/sobytiya-i-prensa/svetskie-meropriyatiya/prezentaciya-novogo-portugalskogo-portfelya-palais-royal-v-centre-teatr-interera>; <https://wtc.ru/Brand/Conceito>; <https://www.cigarpro.ru/drinks/Wine/Portugal/conceito/conceito-contraste-douro-portugalskoe-vino-konseito-kontraste-douro-beloe-suhoe/>; <https://www.alcoplaza.ru/Wine/Conceito-Contraste-Douro> 14297; [https://kupimvamvino.ru/vino\\_conceito\\_contraste\\_white\\_douro\\_doc\\_2014/](https://kupimvamvino.ru/vino_conceito_contraste_white_douro_doc_2014/); <https://myslide.ru/presentation/prazdnichnoe-nabory-dlya-vas>; <http://www.palaisroyal.ru/sobytiya-i-prensa/svetskie-meropriyatiya/den-rozhdeniya-vechernih-regat-Wednesday-night-race-kompanii-proyachting>);

- указанные сведения из сети Интернет доступны широкому кругу потребителей;
- в настоящее время самым востребованным и наиболее доступным источником информации являются информационные ресурсы Интернета, позволяющие анализировать получаемую информацию в режиме реального времени. При проведении экспертизы также следует стремиться к наибольшей объективности при оценке сведений, получаемых из сети Интернет, путем анализа, как отдельных данных, так и результата поискового запроса в целом, учитывать степень насыщенности Интернет - пространства такой информацией;
- заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех товаров 33 класса МКТУ на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, поскольку такое обозначение будет вводить потребителя в заблуждение относительно производителя товаров.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 02.03.2023 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 26.12.2022.

Доводы возражения, поступившего 02.03.2023, сводятся к следующему:

- заявителем изложена хронология делопроизводства по заявке № 2021763938 на стадии экспертизы и выражено несогласие с доводами экспертизы в отношении невозможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 33 класса МКТУ;
- заявителем приведены выдержки из законодательства, рекомендаций, справок, «Руководства по осуществлению административных процедур и действий в рамках предоставления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов» и т.д.;
- вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары / оказывающего услуги, может быть сделан также в том случае, если однородные товары / услуги иного лица, маркированные спорным обозначением, ранее присутствовали в гражданском обороте, и у российского рядового потребителя сложилась и сохраняется устойчивая ассоциативная связь данных услуг / товаров, сопровождаемых оспариваемым товарным знаком, с этим конкретным лицом. В рассматриваемой ситуации экспертиза однозначно не указывает конкретное лицо;
- сам по себе факт использования обозначения до даты подачи заявки на товарный знак иным производителем не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товаров, поскольку необходимо наличие соответствующих доказательств. Оценка доказательств должна производиться с учетом даты подачи рассматриваемой заявки;
- в возражении приведены ссылки на судебные акты (дела № СИП-546/2014, № СИП-5437/2014, № СИП-548/2014, № СИП-929/2020, № СИП-343/2019 и т.д.);
- сведений об объемах производств, участия в выставках, данных о рекламе, публикаций в открытой печати и т.п. экспертизой не выявлено;

- сведения из сети Интернет, приведенные экспертизой, не могут являться убедительными доказательствами для применения к заявленному обозначению требований пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса;
- вывод об известности спорного обозначения должен быть основан на достоверных сведениях (документальных доказательствах и/или сведениях из сети Интернет, полученным из официальных источников информации, вызывающих безусловное доверие, которые могут быть проверены), имеющих отношение к дате более ранней, чем дата подачи заявки;
- совокупность доказательств должна однозначно подтверждать, что у рядового российского потребителя до даты подачи заявки № 2021763938 возникла и сохранилась устойчивая связь между лицом, указанным экспертизой, и товарами 33 класса МКТУ, маркируемыми заявленным обозначением. Экспертизой не представлено наличие весомых доказательств, которые бы подтверждали, что на 01.10.2021 г. у потребителя существовала и сохранялась стойкая ассоциативная связь между спорным обозначением и компанией «Consetio» или каким-либо иным лицом;
- по всем приведенным экспертизой ссылкам у российского потребителя отсутствует возможность приобрести указанный товар в виду отсутствия данного товара в наличии;
- часть ссылок на сайты сети Интернет не открывается, часть ссылок содержат информацию о винах, производителем которых является винодельня «CONCEITO», при этом информация о вине с наименованием «CONTRASTE» отсутствует;
- на одной из ссылок размещена информация 2016 года о презентации нового португальского портфеля «Palais Royal» в центре «Театр интерьера»;
- в заключении по результатам экспертизы не приведено конкретных доказательств, которые указывали даже на потенциальную возможность возникновения у рядового российского потребителя какой-либо ассоциативной связи между заявленным обозначением и каким-либо конкретным производителем;

- документального подтверждения длительности и интенсивности использования обозначения «CONTRASTE» не имеется;
- даже если какие-либо ассоциативные связи и существовали когда-либо (что экспертизой не доказано), то, по истечении 8 лет и более, вопрос об их сохранении на дату подачи заявки также является обязательным для установления доказательством;
- вывод о невозможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака не может быть мотивирован исключительно ссылками на Интернет;
- не допустима обычная констатация факта наличия у потребителей соответствующих ассоциаций без должной мотивировки позиции и в отсутствие каких-либо доказательств. Допустимость такого подхода будет свидетельствовать о нарушении принципа правовой определенности;
- заявитель выпускает вино, маркируемое заявленным обозначением, уже несколько лет. Данная продукция активно реализуется через известных ритейлеров алкогольной продукции на территории Российской Федерации и рекламируется на сайте производителя ([https://chateaudetalu.ru/wine-collections/collection\\_of\\_aged-wines](https://chateaudetalu.ru/wine-collections/collection_of_aged-wines)). В связи с чем, у российского потребителя, если и будут возникать какие-либо ассоциации с продукцией, маркируемой заявленным обозначением, то эти ассоциации будут возникать исключительно во взаимосвязи с заявителем – ООО «Шато де Талю».

На основании изложенного в возражении содержится просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров 32, 33 классов МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем представлены следующие материалы:

- копия уведомления о результатах проверки соответствия заявленного обозначения по заявке № 2021763938 требованиям законодательства – (1);
- копия ответа заявителя на уведомление (1) – (2);
- копия решения Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021763938 – (3);

- выписка из ЕГРЮЛ в отношении заявителя – (4);
- информация с официального сайта заявителя ([https://chateaudetalu.ru/wine-collections/collection\\_of\\_aged-wines](https://chateaudetalu.ru/wine-collections/collection_of_aged-wines)) – (5).

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих при рассмотрении возражения, поступившего 02.03.2023, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (01.10.2021) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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 Минэкономразвития России от 20.07.2015 г. № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 г., рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким 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 обозначение « **LE CONTRASTE** » по заявке № 2021763938 является словесным, выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении всех товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне.

Решение Роспатента от 26.12.2022 мотивировано несоответствием заявленного обозначения положениям, предусмотренным пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Представляется, что вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно производителя может быть сделан в том случае, если однородные товары/услуги иного лица, маркированные спорным обозначением, ранее присутствовали в гражданском обороте, и у потребителя сложилась устойчивая ассоциативная связь данных товаров/услуг, сопровождаемых оспариваемым товарным знаком, с этим лицом.

Заявленное обозначение ложной информации относительно заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ, либо их производителя не несёт.

Доводы экспертизы основаны на сайтах сети Интернет, указанных в заключении по результатам экспертизы, согласно которым заявленное обозначение служит для индивидуализации вин, однородных заявленным товарам 33 класса МКТУ. Производителем этих вин является компания «Conceito» (авторский проект талантливого энолога Риты Маркеш (Rita Ferreira Marques)). Указанные данные, по мнению экспертизы, свидетельствуют о возникновении у потребителя неправильного представления и способности введения потребителей в заблуждение относительно производителя товаров 33 класса МКТУ.

Анализ коллегией указанных в заключении по результатам экспертизы сайтов сети Интернет показал следующее.

На сайте [https://www.bonvi.ru/catalog/vino/kontraste\\_krasnoe\\_2012\\_750\\_ml/](https://www.bonvi.ru/catalog/vino/kontraste_krasnoe_2012_750_ml/) упоминается информация о красном вине «Contraste» и его производителе «Conceito», Португалия, 2012 год.

На сайте [http://www.palaisroyal.ru/catalog/alkogolnaya-produkciya/krasnoe-vino/contraste-red-douro-doc\\_6015](http://www.palaisroyal.ru/catalog/alkogolnaya-produkciya/krasnoe-vino/contraste-red-douro-doc_6015) представлена информация о красном вине «Contraste» и производителе «Conceito», Португалия, 2012 год. Согласно сайту <https://archive.org/web/> данная страница в Интернете заархивирована в течение 2016-2019, 2021 гг.

Сайт <https://www.the-village.ru/food/new-place/131953-novoe-mesto-vinnyu-restoran-primitivo> не отображается в сети Интернет. Поиск по данному сайту отображает информацию о деятельности ресторанов «Primitivo».

На сайте <http://www.palaisroyal.ru/catalog/geography/conceito> представлена общая информация о винодельне «Conceito» («Консейто») в Португалии и авторе этого проекта – энологе Риты Маркеш. Согласно веб-архиву <https://archive.org/web/> указанная ссылка заархивирована за период с 2016 по 2022 гг. включительно.

На сайте <http://www.palaisroyal.ru/sobytiya-i-prensa/svetskie-meropriyatiya/prezentaciya-novogo-portugalskogo-portfelya-palais-royal-v-centre-teatr-interera> представлена информация о финале конкурса «Лучший дизайн – проект» и презентации португальского портфеля «Palais Royal» в Театре интерьера. Гости получили возможность продегустировать вина из известной коллекции брендов. Среди предлагаемых вин гостям предлагалось продегустировать белое вино «Contraste» производителя «Conceito».

На сайте <https://wtc.ru/Brand/Conceito> представлена информация о винах «Contraste» (2014 г.) и производителе «Conceito», Португалия. На сайте представлена следующая информация: «напитки производит одноименная португальская винодельческая компания, основанная в середине прошлого века братьями Хосе и Луисом Феррейра в знаменитой долине Дору. Многие годы семья выращивала виноград на продажу для оптовых производителей, хотя Хосе вел активную общественную деятельность, основал «Кооперативные Погреба Тежа» - гигантский кооператив, объединяющий пять фермерских артелей, производителей вин и другой сельскохозяйственной продукции, а также торговых компаний региона Тежа, где он был мэром районного центра. Группа компаний и сегодня продолжает предоставлять различные услуги, связанные с производством, обработкой и розливом местных вин. Луис, занимавшийся семейным хозяйством, сосредоточил силы на улучшении качества виноградных сортов «Аринту, Кодега, Рабигато и Донзелинью Бранко», которые пользовались большим спросом винных домов. Винодельня «Conceito», название которой с португальского языка можно перевести как «Понимание или Восприятие», появилась после того, как внучка братьев Рита Маркес Феррейра решила использовать виноградник для



производства собственного вина – продукта с более высокой добавочной стоимостью, чем просто собранный урожай. Рита, уже успевшая окончить машиностроительный факультет Лиссабонского политехнического института, сменила профессиональную карьеру и поступила в школу виноделия во Франции, в городе Бордо, получила ученую степень кандидата энологии, а затем прошла стажировку на родине в хозяйстве «Вила-Реале», работая самыми известными мастерами погреба Португалии. Вместе с матерью Карлой Феррейра они зарегистрировали бренд, приобрели необходимое оборудование и в 2010 году выпустили первую партию «Conceito». Сегодня в распоряжении предприятия находятся около 80 гектаров виноградников, из урожаев которых производятся сухие белые, красные, розовые и оранжевые вина, крепостью от 7 до 14%, приготовленные из перечисленных сортов. Оранжевые вина, по сути, являются теми же белыми винами, только в процессе первоначальной мацерации они более продолжительное время томятся в своем соку, насыщаясь желтым цветом кожицы ягод. Мягкие, атласные вкусы вин «Conceito» обладают многогранным фруктово-цветочным букетом, в котором, в зависимости от цвета и марки вина, доминируют нотки цитрусов, груши, абрикоса, меда, полевых трав, ванили и корицы».

На сайте [https:// www.cigarpro.ru / drinks / Wine / Portugal / conceito / conceito-contraste - douro - portugalskoe - vino - konseyto - kontraste - douro - beloe - suhoe /](https://www.cigarpro.ru/drinks/Wine/Portugal/conceito/conceito-contraste-douro-portugalskoe-vino-konseyto-kontraste-douro-beloe-suhoe/) представлена информация о белом сухом португальском вине «Conceito Contraste Douro». Согласно веб-архиву <https://archive.org/web/> указанная ссылка заархивирована за период 2021-2022 гг.

На сайте <https://www.alcoplaza.ru/Wine/Conceito-Contraste-Douro14297> представлена информация о белом сухом португальском вине «Contraste» компании «Conceito». Согласно веб-архиву <https://archive.org/web/> указанная ссылка заархивирована в 2017 г.

Согласно данным, расположенным на сайте [https://kupimvamvino.ru/vino\\_conceito\\_contraste\\_white\\_douro\\_doc\\_2014/](https://kupimvamvino.ru/vino_conceito_contraste_white_douro_doc_2014/), белое сухое португальское вино «Contraste», 2014 г. компании «Conceito» представлено к заказу.

На сайте <https://myslide.ru/presentation/prazdnichnoe-nabory-dlya-vas> указана информация о праздничном наборе «На контрасте» с белым сухим вином «Contraste» португальской компании «Conceito».

На сайте <http://www.palaisroyal.ru/sobytiya-i-prensa/svetskie-meropriyatiya/den-rozhdeniya-vechernih-regat-Wednesday-night-race-kompanii-proyachting> представлена информация о праздничной регате. В рамках празднования мероприятия гостям была предложена дегустация вин, в том числе вина «Contraste» португальской компании «Conceito».

Информация в сети Интернет представлена в широком доступе для неограниченного круга лиц и является в настоящее время современным способом распространения сведений и данных, в том числе о производителях и производимых ими товарах.

Таким образом, информация о винах «Contraste» португальской компании «Conceito» широко присутствовала в сети Интернет задолго до даты подачи заявки и могла повлечь формирование устойчивых ассоциаций данного обозначения в качестве средства индивидуализации алкогольной продукции португальской компании «Conceito».

Кроме того, заявленные товары 32 класса МКТУ *«вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусло пивное; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло солодовое; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива»* представляют собой пиво и пивосодержащие напитки, а также составы для их изготовления, корреспондируют по отношению к товарам 33 класса МКТУ, то есть являются однородными. Указанные обстоятельства также могут повлечь возникновение недостоверного представления относительно источника происхождения данной алкогольной продукции, не соответствующее действительности.

Представленные заявителем документы (5), согласно которым заявленное обозначение «Le Contraste» используется заявителем в качестве средства индивидуализации товаров 33 класса МКТУ «вина», не опровергают вышеизложенные выводы коллегии. Из представленной распечатки не усматриваются какие-либо даты по началу использования заявленного

обозначения, а также его длительность и интенсивность использования, которые бы могли повлечь возникновение устойчивого восприятия данного обозначения с заявителем. Выписка из ЕГРЮЛ в отношении заявителя (4) содержит основную информацию о нем и не может служить в качестве доказательства фактического использования заявленного обозначения. Довод заявителя о выпуске вина, маркируемого заявленным обозначением, уже несколько лет носит декларативный характер и не подтвержден документально.

Таким образом, у коллегии есть основания полагать, что регистрация заявленного обозначения на имя заявителя вызовет в сознании потребителя неправильное представление относительно производителя части товаров 32 класса МКТУ, всех товаров 33 класса МКТУ, не соответствующее действительности.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о том, что заявленное обозначение в отношении части заявленных товаров, относящихся к алкогольной продукции, подпадает под действие требований, регламентированных пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса является правомерным.

Вместе с тем, остальные заявленные товары 32 класса МКТУ *«аперитивы безалкогольные; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы безалкогольные для приготовления напитков; составы*

*для производства газированной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков»* представляют собой безалкогольную продукцию, а также составы для ее изготовления. Из вышеуказанных сайтов сети Интернет не представляется возможным установить, что использование обозначения «Contraste» португальской компанией «Conceito» в отношении алкогольной продукции до даты подачи заявки повлекло возникновение у потребителей ложного представления относительно производителя вышеуказанных безалкогольных товаров 32 класса МКТУ.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения в качестве средства индивидуализации в отношении другой части товаров 32 класса МКТУ не противоречит требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Представленные примеры из судебной практики не имеют преюдициального значения. Делопроизводство по каждой заявке ведется независимо, исходя из обстоятельств каждого конкретного дела.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 02.03.2023, отменить решение Роспатента от 26.12.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021763938.**