

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 за № 644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 14.06.2022 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Алфавит вкуса», г. Петропавловск-Камчатский (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021737317, при этом установлено следующее.

Словесное обозначение **Только белые** по заявке №2021737317, поданной 16.06.2021, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 29.04.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021737317 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса ввиду нижеследующего.

Заявленное обозначение включает словесный элемент «Только белые», где слово «только» - это нареч. ограничительное, «белые» - о цвете, масти, краске: бесцветный, противный черному, см. «Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940.» <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/1055170>, «Толковый словарь Даля. В.И. Даль. 1863-1866.» <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc2p/208038>).

С учетом указанной выше семантики заявленное обозначение в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ указывает на их вид, состав и свойства, в связи с чем не обладает различительной способностью и является неохранным элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В Роспатент 14.06.2022 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- каждое из слов, входящих в заявленное обозначение, является многозначным, в связи с чем нет однозначного и очевидного восприятия заявленного обозначения. Оно воспринимается потребителями по-разному, в зависимости от возраста, пола, увлечений, образования и иных характеристик, например:

- на доске остались только белые фигуры (у шахматистов);
- собрал только белые грибы (для грибника);
- использовать только чистое;
- шутовское (только для белых людей);
- что-то не белого цвета (но не понятно какого);
- угрожающее (Разрешено только белое);
- историческое (Остались только белогвардейцы);
- женское (носить только белые вещи);
- разочарование (нашел что-то только белое, а хотел красное);
- капризное (хочу сегодня только белое!);

- изучив такие документы, как: технический регламент Таможенного союза ТР ТС 022/2011 «Пищевая продукция в части ее маркировки»; ГОСТ Р 51074-2003 «Продукты пищевые. Информация для потребителя. Общие требования»; ГОСТ 4570-2014 «Конфеты. Общие технические условия» заявитель не выявил указания на характеристику продукта «Только белые»;

- товары делятся на товары повседневного спроса, предварительного выбора и изделия особого и пассивного спроса. Очевидно, что указания на вид товара заявленное обозначение не содержит;

- состав товара должен быть представлен в виде перечня с наименованием «Состав» (в качестве примера представлена этикетка с составом конфеты «Ромашки»). Невозможно представить в составе товара указание «только белые» или «белые». Не существует такого ингредиента, входящего в состав какой-либо продукции. Нет потребителей, у которых была бы аллергия на что-то белое или таких, которые ели бы только белую пищу. Указания на состав товара заявленное обозначение не содержит;

- заявитель отмечает полезные свойства конфет такие, как сладость; наличие начинки (фрукты, орехи и др.); шоколадные конфеты; конфеты, доставляющие удовольствие и улучшающие настроение. Заявленное обозначение не указывает на свойство товаров;

- позицию заявителя подтверждают регистрациями товарных знаков, включающих словесный элемент «только», например, **Только тебе** по свидетельству №323070, **ТОЛЬКО УДАЧНЫЕ КОЛЬЦА** по свидетельству №387470,

Иногда помогает только лишь шоколад по свидетельству №624421, **ТОЛЬКО ПОДРУМЯНЬ** по свидетельству №741880 и др.;

- заявитель отмечает, что экспертиза искусственно разделила обозначение на элементы и не рассматривала его как единое целое. Потребитель, приобретая продукцию, не разделяет название на элементы и не анализирует их охраноспособность;

- заявитель также обращает внимание, что при запросе в поисковые системы сети Интернет нет указания на товары с названием «Только белые».

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 29.04.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021737317 в отношении заявленного перечня товаров 30 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (16.06.2021) поступления заявки № 2021737317 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе, указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил 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.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены 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.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Обозначение **Только белые** по заявке №2021737317 представляет собой словесное обозначение, выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно словарно-справочным источникам информации (см. Толковый словарь Ушакова, Толковый словарь Даля на сайте <https://academic.ru/>) значения слов, входящих в состав заявленного обозначения следующие:

- только – 1. Наречие ограничительное. При числительном (также и при пропущенном «один»), со словом «всего» или без него, употребляется в значении не больше, чем, как раз; 2. Наречие. То же, при любом слове, со словом «всего» или без него, употребляется исключительно, единственно, то есть ничего другого (не делает, не сделал), кроме (указанного данным глаголом); никто другой, ничто другое, кроме (указанного предмета); никаким другим способом, ни к какое иное время и т.п.; 3. Наречие. Со словом «еще» или без него указывает на ограничение действия, явления начальным, предварительным и т.п. моментом, употребляется в значении еще, пока еще (например, это только начало); 4. Союз. Присоединяется к союзам как, лишь, едва, образуя с ними сложные союзы с теми же значениями; 5. Союз. Присоединяет придаточное предложение, временное или условное, употребляется в значении сейчас же, как ..., сразу после того, как ..., в тот момент, как... (например, только позовешь, я приду); 6 Союз. Противительный. Употребляется для соединения предложений по способу сочинения, употребляется в значении но, однако, но при условии (например, я согласен, только подожди еще два дня); 7. Частица. В соединении с частицей «бы» или «б» употребляется в предложении, выражающем желание (например, только б он был жив); 8. Частица. После вопросительных местоимений и вопросительных местоименных наречий усиливает их значение и выразительность (например, зачем только я ему сказал это).

- белое (белый) - о цвете, масти, краске: бесцветный, противный черному. | В сравнительном смысле, светлый, бледный. Белыми называют хлеб, булочки и т.п. которые пекут из высших сортов пшеничной муки, в отличие от черного ржаного хлеба. Белое вино называют так, в отличие от красного вина, белое пиво, так называют в отличие от черного пива.

Словесные элементы «только» и «белое», действительно, являются многозначным, вместе с тем, как было указано выше, конкретное значение данных слов определяется, исходя из того с какими словами они используется.

В данном контексте обозначение «только белое» означает ничто другое, кроме белого цвета.

Следует отметить, что заявленное обозначение «Только белое» предназначено для маркировки товаров 30 класса МКТУ, а именно *«батончики злаковые; вафли; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские сахаристые; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты глазированные шоколадной глазурью; орехи в шоколаде; сладости; шоколад; конфеты шоколадные»*, которые представляют собой «кондитерские изделия».

К кондитерским изделиям относятся, такие сладости, как зефир, пастила, меренга (безе), маршмеллоу, которые могут быть белого цвета. При этом маршмеллоу, меренга, в том числе, используются в качестве сладостей для украшения тортов.

К кондитерским изделиям также относятся:

- белый шоколад – вид шоколада, изготовленный из какао-масла, сахара, сухого молока и иногда ванили, который так называют в отличие от молочного и черного шоколада. При этом белый шоколад используется в качестве глазури при глазировании, например, конфет, орехов, вафель, тортов, в качестве основного ингредиента кондитерских изделий, например, конфет (конфеты, приготовленные из белого шоколада), а также в качестве шоколадных фигурок для украшения новогодних елок;

- белая глазурь – кондитерский полуфабрикат, приготовленный на основе сахарной пудры, который используется для покрытия тортов, пирожных, конфет и пряников;

- мастика – специальная пластичная паста, белого цвета, которая может принимать нужную форму, предназначенная для моделирования, то есть для украшения кондитерских изделий. При добавлении красителей может приобретать различный цвет.

Таким образом, словесный элемент «белый» применительно к заявленным товарам указывает на вид изделия (белый шоколад), либо на свойство - белый цвет кондитерского изделия (сладости белого цвета - пастила, зефир, маршмеллоу), в отличие от какого-либо другого цвета, либо на состав, кондитерское изделие глазированное белым шоколадом.

Учитывая вышеизложенное, применительно к заявленным товарам 30 класса МКТУ «шоколад» заявленное обозначение указывает на вид товара.

В отношении заявленных товаров «батончики злаковые; вафли; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские сахаристые; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты глазированные шоколадной глазурью; орехи в шоколаде; сладости; шоколад; конфеты шоколадные» заявленное обозначение указывает на свойства и состав товаров, то есть кондитерские изделия, глазированные только белым шоколадом, либо покрытые только белой мастикой, либо являются сладостями только белого цвета (как указывалось выше, например, пастила, зефир, маршмеллоу).

Поскольку заявленное обозначение состоит только из элементов, характеризующих заявленные товары, то оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса.

Следует отметить, что материалы дела не содержат материалов, доказывающих приобретение заявленным обозначением различительной способности.

Что касается указанных в возражении примеров регистрации товарных знаков, включающих словесные элементы, одним из которых является слово «ТОЛЬКО», то коллегия отмечает, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно с учетом всех обстоятельств конкретного дела.

Таким образом, коллегия признала решение Роспатента правомерным и не усматривает оснований для признания заявленного обозначения в отношении

заявленных товаров 30 класса МКТУ соответствующим требованиям пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 14.06.2022, оставить в силе решение Роспатента от 29.04.2022.