

**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, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за № 59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.05.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Фили Бейкер», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702911, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак « **Три шоколада** » зарегистрирован за № 702911 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 12.03.2019 с приоритетом от 16.02.2018 по заявке № 2018705906 в отношении товаров *«баоцзы [китайские пирожки]; блины; бриоши; булки; вафли; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; кондитерские изделия; конфеты мятные; крекеры; макарон [печенье миндальное]; муссы десертные [кондитерские изделия];*

*муссы шоколадные; мята для кондитерских изделий; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; сладости; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; тарты» 30 класса МКТУ на имя Открытого акционерного общества «Хлебпром», г. Челябинск (далее – правообладатель).*

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило возражение, в котором изложено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству № 702911 предоставлена в нарушение требований, установленных подпунктом 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Доводы возражения сводятся к следующему:

- ООО «Фили-Бейкер» активно работает на рынке кондитерских изделий с 1996 года;

- правообладатель направил ООО «Фили-Бейкер» претензию о нарушении исключительного права на товарный знак;

- в удовлетворении ранее поданного ООО «Фили Бейкер» возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702911 как характеризующему товары, указанные в свидетельстве, являющемся ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара, Роспатентом было отказано;

- Суд по интеллектуальным правам подтвердил правомерность принятого Роспатентом решения об отказе в удовлетворении упомянутых требований ООО «Фили-Бейкер»;

- суд указал на необходимость подачи отдельного возражения для анализа вхождения обозначения во всеобщее употребление;

- обозначение «Три шоколада» вошло во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида до даты приоритета 16.02.2018 оспариваемого товарного знака;

- обозначение «Три шоколада» используется для кондитерского изделия, состоящего из трехслойного сливочного мусса из различных сортов шоколада на бисквитной основе;

- обозначение долгое время используется различными производителями и не ассоциируется с конкретным производителем;

- происхождение муссовых десертов связывается с разработкой французскими кулинарами в 1894 году рецепта мусса, затем в 1977 году кондитеры изобрели мусс из белого шоколада, рецепт торта «Три шоколада» начал формироваться и изменяться с 1977 года, включая эксперименты с различными видами шоколада и основами: в начале 2000-х годов российские кондитеры добавили сметану в традиционный рецепт торта на кулинарном конкурсе;

- торт «Три шоколада» состоит из бисквитной основы и трех слоев мусса из разного шоколада, он широко используется в кондитерских школах для обучения начинающих кондитеров и любителей;

- имеются примеры использования обозначения «Три шоколада» различными производителями, предприятиями общественного питания, в кондитерских школах, что следует из сведений сети Интернет (<https://tortydoma.ru/torty-po-nazvaniyu>, <https://www.ababilova.com/tort-tri-shokolada>, <https://pastry-school.online/lp/three-chocolads>, [https://vk.com/tri\\_shokolada](https://vk.com/tri_shokolada), <https://vk.com/tortklimovsk>, [https://yandex.ru/maps/org/tri\\_shokolada/45414564726/?ll=39.019106%2C54.952470&z=15](https://yandex.ru/maps/org/tri_shokolada/45414564726/?ll=39.019106%2C54.952470&z=15), <https://av.ru/i/402677/>, [https://eda.yandex.ru/retail/azbuka\\_vkusa/product/3ff1774a-05bb-4047-9776-c319921057f8?item=3ff1774a-05bb-4047-9776-c319921057f8&placeSlug=azbukavkusa\\_trubnaya\\_ploshhad\\_2](https://eda.yandex.ru/retail/azbuka_vkusa/product/3ff1774a-05bb-4047-9776-c319921057f8?item=3ff1774a-05bb-4047-9776-c319921057f8&placeSlug=azbukavkusa_trubnaya_ploshhad_2), <https://coffeehouse.ru/>, <https://kremlin-product.ru/catalog/torty/tort-tri-shokolada-1600-g/>, <http://primatorta.ru/tort-tri-shokolada-1>, <https://dobryninsky.ru/product/tort-muss-tri-shokolada>, <https://www.napoleoncake.ru/catalog/tort/tort-tri-shokolada>, <https://tsarskiy-vkus.ru/product/tort-tri-shokolada>, <https://cheese-cake.ru/assortiment/rossijskoe-proizvodstvo/muss-3-shokolada-3.html>, <https://renardi.ru/catalog/torty/tri-shokolada-syrnyj>, <https://yamunacake.ru/product/tri-shokolada/>, <https://wolkonsky.com/moscow/catalog/product/tri-shokolada>, <https://buffet-dostavka.ru/katalog-produktsii/torty-na-zakaz/tort-tvorozhnyy-2/>, <https://master-chocolate.ru/gotovye-torty/shokoladnye/tort-tri-shokolada>, <https://tort-on>

[ix.ru/shop/torty-na-zakaz/3-shokolada](http://ix.ru/shop/torty-na-zakaz/3-shokolada), <http://muromcafe.ru/>, <https://izba-nv.ru/>, <https://mosbaker.ru/>, <https://crazybrothers.ru>, <https://newtort.ru>, <https://ts.gostinfo.ru/>, [https://vk.com/doc490812195\\_632396696?hash=BLO7pdkSzjc4LbFOXHKbuo06VPOBYEF2zxziwt4z0L](https://vk.com/doc490812195_632396696?hash=BLO7pdkSzjc4LbFOXHKbuo06VPOBYEF2zxziwt4z0L), [https://vk.com/doc490812195\\_632190489?hash=WvKUz777pkayip1AI9zjSJxILPuibBDuZLJaINozVpX](https://vk.com/doc490812195_632190489?hash=WvKUz777pkayip1AI9zjSJxILPuibBDuZLJaINozVpX), [https://vk.com/doc490812195\\_577277984?hash=eiNV7y7RTwUIhNtZIV8Y1wVkMx4d6IpoNkk4onwIaH](https://vk.com/doc490812195_577277984?hash=eiNV7y7RTwUIhNtZIV8Y1wVkMx4d6IpoNkk4onwIaH), <https://pr-cy.ru/site-statistics/?domain=eda.ru>, <https://www.povarenok.ru/recipes/show/102079/>, <http://maribela.ru/tort-tri-shokolada/>, <https://v tk-moscow.ru/engine/tort-tri-shokolada/>, <https://www.gastronom.ru/recipe/39636/tort-tri-shokolada>, <https://www.edimdoma.ru/retsepty/112591-tort-tri-shokolada>), фотографий из кафе-кондитерских, Технических условий разных изготовителей, публикаций в социальных сетях, а также печатных изданиях, копии которых приложены к возражению;

- социологическое исследование, проведенное по инициативе лица, подавшего возражение, подтверждает, что обозначение «Три шоколада» вошло во всеобщее употребление: выборка исследования составила 1633 респондента, из которых 1258 потребителей кондитерских изделий на момент опроса и 1196 потребителей на 2018 год, исследование охватывало городское и сельское население всех восьми федеральных округов России, соответствовало установленным требованиям и включало многоступенчатую выборку;

- перед респондентами были поставлены вопросы об их ассоциациях со словосочетанием «Три шоколада», о восприятии обозначения «Три шоколада» как указания на вид продукции или названия / бренда конкретного производителя;

- большинством потребителей обозначение «Три шоколада» воспринимается как название вида продукции, а не бренд одного производителя, при этом статистическая погрешность данных исследования не превышает 3,4 %;

- обозначение «Три шоколада» является названием вида товара (торта) и вошло во всеобщее употребление в качестве обозначения товара определенного вида, следовательно, не обладает различительной способностью и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702911 недействительным полностью.

К возражению и дополнению к нему приложены следующие материалы:

1. Копия претензии ОАО «Хлебпром» от 22.12.2020.
2. Копия отчета исследовательской организации о восприятии российскими потребителями кондитерских изделий обозначения «Три шоколада» (в том числе в ретроспективе на 2018 год, до 16.02.2018) по результатам опроса, проведенного с 23.03.2023 по 29.03.2023.
3. Скриншоты [https://vk.com/tri\\_shokolada](https://vk.com/tri_shokolada).
4. Скриншоты <https://vk.com/tortklimovsk>.
5. Скриншот [https://yandex.ru/maps/org/tri\\_shokolada/45414564726/?ll=39.019106%2C54.952470&z=15](https://yandex.ru/maps/org/tri_shokolada/45414564726/?ll=39.019106%2C54.952470&z=15).
6. Скриншот <https://av.ru/i/402677/>.
7. Скриншоты <https://eda.yandex.ru/>.
8. Скриншоты <https://coffeehouse.ru/>.
9. Скриншоты <https://kremlin-product.ru/catalog/torty/tort-tri-shokolada-1600-g/>.
10. Скриншоты <http://primatorta.ru/tort-tri-shokolada-1>.
11. Скриншоты <https://dobryninsky.ru/product/tort-muss-tri-shokolada/>.
12. Скриншоты <https://www.napoleoncake.ru/catalog/tort/tort-tri-shokolada/>.
13. Скриншоты <https://tsarskiy-vkus.ru/product/tort-tri-shokolada/>.
14. Скриншоты <https://cheese-cake.ru/assortiment/rossijskoe-proizvodstvo/muss-3-shokolada-3.html>.
15. Скриншоты <https://renardi.ru/catalog/torty/tri-shokolada-syrnyj/>.
16. Скриншоты <https://yamunacake.ru/product/tri-shokolada/>.
17. Скриншоты <https://wolkonsky.com/moscow/catalog/product/tri-shokolada/>.
18. Скриншоты <https://buffet-dostavka.ru/katalog-produktsii/torty-na-zakaz/tort-tv-orozhnyy-2/>.
19. Скриншоты <https://master-chocolate.ru/gotovye-torty/shokoladnye/tort-tri-shokolada/>.

20. Скриншоты <https://tort-onix.ru/shop/torty-na-zakaz/3-shokolada>.
21. Фотография витрины с изображением торта «Три шоколада» (адрес указан лицом, подавшим возражение: Москва, улица Покровка, д. 4, ст. 1).
22. Фотография витрины с изображением торта «Три шоколада» (адрес указан лицом, подавшим возражение: г. Москва, ул. Маросейка, д. 8).
23. Скриншот [https://ts.gostinfo.ru/tsregistry?tsuser=1&ts\\_id=1](https://ts.gostinfo.ru/tsregistry?tsuser=1&ts_id=1) (реестр технических условий ФГБУ «Институт стандартизации»).
24. Скриншот <https://www.labyrinth.ru/books/519108/>.
25. Скриншот <https://search.rsl.ru/ru/search#q=три%20шоколада>.
26. Скан-копия страниц журнала «Домашний мастер-класс» (Гречко Ю.А.), 2017 г.
27. Скриншот <https://search.rsl.ru/ru/search#p=3&q=три%20шоколада>.
28. Скриншот <https://search.rsl.ru/ru/search#p=2&q=три%20шоколада>.
29. Скриншот <https://search.rsl.ru/ru/search#p=6&q=три%20шоколада>.
30. Скриншот <https://search.rsl.ru/ru/search#p=4&q=три%20шоколада>.
31. Скриншот <https://pr-cy.ru/site-statistics/?domain=eda.ru>.
32. Скриншот <https://eda.ru/search/recipe?page=1&q=три%20шоколада>.
33. Скриншоты <https://eda.ru/recepty/vypechka-deserty/tort-tri-shokolada-so-slivkami-20842>.
34. Скриншот <https://www.gastronom.ru/recipe/39636/tort-tri-shokolada>.
35. Скриншот <https://www.edimdoma.ru/retsepty/112591-tort-tri-shokolada>.
36. Скриншоты <http://maribela.ru/tort-tri-shokolada/>.
37. Скриншоты <https://vtk-moscow.ru/engine/tort-tri-shokolada/>.
38. Скриншот <https://www.povarenok.ru/recipes/show/102079/>.
39. Скриншоты <https://vk.com/bookmarks>, [https://vk.com/edimdoma\\_ru](https://vk.com/edimdoma_ru).
40. Скриншоты [https://youtube.com/results?search\\_query=три+шоколада](https://youtube.com/results?search_query=три+шоколада).
41. Скриншоты <https://www.babyblog.ru/search?request=Торт%20Три%20шоколада&excludePostId=1715381>.

Корреспонденцией, поступившей 30.06.2023, лицом, подавшим возражение, представлено ходатайство о приобщении дополнительных материалов, а именно:

42. Копия отчета исследовательской организации о восприятии обозначения «Три шоколада» (в том числе в ретроспективе на 2018 год, до 16.02.2018) российскими специалистами, занятыми в сферах торговли / общественного питания, по результатам опроса, проведенного с 25.05.2023 по 29.05.2023.

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим возражением, представил отзыв по его мотивам, доводы которого сводятся к следующему:

- у лица, подавшего возражение, отсутствует заинтересованность в подаче возражения;

- решение о предоставлении правовой охраны товарному знаку по заявке № 2018705906 (№ 702911) является законным и обоснованным;

- лицо, подавшее возражение, не доказало, в отношении какого именно товара обозначение «Три шоколада» стало видовым, поскольку отсутствует устоявшаяся рецептура, нет единого понимания, что означает обозначение «Три шоколада», кроме того, сами материалы возражения говорят о том, что на рынке имеется разнообразная продукция с названием «Три шоколада» (чизкейки, печенье, молочные напитки, пирожные, протеиновые батончики, торты различных производителей, изготовленные по отличной рецептуре);

- обозначение «Три шоколада» может характеризовать различные виды товаров, и потребители не будут введены в заблуждение относительно его общеупотребимости;

- решением Роспатента ранее уже было установлено, что обозначение «Три шоколада» ассоциируется именно с ОАО «Хлебпром», этот вывод подтвержден судебными актами по делу № СИП-857/2018;

- ОАО «Хлебпром» активно выпускает продукцию под обозначением «Три шоколада» под брендом «Русская нива»;

- лицо, подавшее возражение, не представило доказательств широты и длительности использования обозначения «Три шоколада» ни потребителями, ни различными независимыми друг от друга производителями на дату приоритета оспариваемого товарного знака.

На основании изложенного правообладатель просит в удовлетворении возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702911 отказать.

С отзывом правообладатель представил следующие материалы:

43. Копия диплома Лауреата Международного конкурса «Лучший продукт – 2018».

44. Копия заключения по результатам рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 654169.

45. Копия решения Суда по интеллектуальным правам от 30.01.2020 по делу № СИП-857/2018.

46. Скриншоты [https://www.auchan.ru/product/tort-russkaya-niva-tri-shokolada-biskvitnyy-400-g/?utm\\_referrer=https%3A%2F%2Fwww.google.com%2F](https://www.auchan.ru/product/tort-russkaya-niva-tri-shokolada-biskvitnyy-400-g/?utm_referrer=https%3A%2F%2Fwww.google.com%2F), <https://www.wildberries.ru/catalog/12111999/detail.aspx>, <https://lavka.yandex.ru/213/good/maffin-tri-shokolada-russkaya-niva-120-gram>, <https://www.ozon.ru/product/tort-russkaya-niva-tri-shokolada-400-gr-540392961/?sh=seG2JxEV9A>.

В связи с отзывом правообладателя лицо, подавшее возражение, в корреспонденции, представленной 13.09.2023, обратило внимание на следующее:

- обозначение «Три шоколада» представляет собой наименование определенного вида кондитерского изделия – торта, имеющего рецептуру, характеризующуюся определенными устойчивыми признаками, и оспариваемое обозначение стало видовым в отношении кондитерских изделий, в частности тортов, шоколадных муссов, пирожных;

- в соответствии с ГОСТ Р 53041-2008 «Изделия кондитерские и полуфабрикаты кондитерского производства. Термины и определения» кондитерское изделие – это многокомпонентный пищевой продукт, готовый к употреблению, имеющий определенную заданную форму, полученный в результате технологической обработки основных видов сырья – сахара и (или) муки, и (или) жиров, и (или) какао-продуктов, с добавлением или без добавления пищевых ингредиентов, пищевых добавок и ароматизаторов;



- потребители и специалисты кондитерского производства воспринимают обозначение «Три шоколада» как кондитерское изделие (торт) определенного вида, произведенное по узнаваемой рецептуре, незначительные вариации в которой не меняют существа указанного десерта;

- к настоящему моменту времени кондитерское изделие – торт «Три шоколада» производится по определенным принципам, с использованием устоявшегося набора ингредиентов, что позволяет утверждать о том, что «Три шоколада» является узнаваемым видом торта;

- обозначение «Наполеон» (также как и обозначение «Три шоколада») не может являться товарным знаком, так как представляет собой определенный вид торта, который, несмотря на отдельные различия в рецептах, представляет собой концепцию известного торта;

- о заинтересованности лица, подавшего возражение, свидетельствует его деятельность на том же товарном рынке, где осуществляет деятельность правообладатель (ООО «Фили-Бейкер» производит кондитерские изделия около 30 лет), а также направление правообладателем претензии в адрес ООО «Фили Бейкер» по вопросу использования последним обозначения «Три шоколада»;

- ссылка правообладателя на материалы дела № СИП-857/2018 не является релевантной, поскольку суд был связан доводами двух хозяйствующих субъектов и исследовал только те доказательства, которые были представлены сторонами относительно использования обозначения «Три шоколада» указанными двумя производителями кондитерских изделий;

- действия ООО «Фили-Бейкер» не направлены на дальнейшую регистрацию права на товарный знак, так как обозначение «Три шоколада» является видовым по отношению к тортам;

- широта использования обозначения «Три шоколада» подтверждается предложениями к продаже тортов «Три шоколада» различными производителями кондитерских изделий на территории всей страны, кофейнями, розничными магазинами;

- длительность использования обозначения «Три шоколада» подтверждается результатами социологических опросов, согласно которым большинству потребителей (85 %) и специалистов (83 %) обозначение «Три шоколада» было известно до 2018 г.;

- лицо, подавшее возражение, представляет дополнительные сведения об использовании обозначения «Три шоколада» (сведения сети Интернет).

Дополнительно лицо, подавшее возражение, представило следующие материалы:

47. Скриншот экрана с публикацией в социальной сети.

48. Скриншоты <https://otzovik.com/>.

Правообладателем 12.10.2023 представлено ходатайство, в котором выражена просьба не принимать во внимание отчеты исследовательской организации [2, 42] в связи с их пороками, которые подтверждаются прилагаемым документом, а также о приобщении следующего документа:

49. Заключение № 181-2023 от 05.10.2023 социологической организации в отношении исследования инструментария отчетов [2, 42].

В корреспонденции, поступившей 19.10.2023, правообладатель дополнительно отметил следующее:

- представленный лицом, подавшим возражение, скриншот [47] содержит рецептуру, сильно отличающуюся от той, на которую ранее ссылалось лицо, подавшее возражение;

- ссылка на спор по делу № СИП-857/2018 является уместной, релевантной, поскольку при рассмотрении дела ОАО «Хлебпром» предоставило большое количество доказательств об ассоциативной связи обозначения «Три шоколада» с ОАО «Хлебпром»;

- ООО «Фили-Бейкер» не доказало широту и длительность использования обозначения «Три шоколада» потребителями и продавцами;

- сведения об использовании обозначения «Три шоколада» физическими лицами, которые не являются ни производителями, ни участниками рыночных

отношении, не могут влиять на различительную способность зарегистрированного товарного знака;

- согласно отчетам [2, 42] обозначение «Три шоколада» у 79 % потребителей и у 94 % работников торговли ассоциируется с вариантом «торт, пирожное, десерт», при этом понятие «десерт» не относится к такому же виду товаров, что и торт, поскольку включает и мусс, и мороженое, и пудинги и др. (какую долю составляют «торты» (без десертов и пирожных), неизвестно);

- при проведении опросов о восприятии обозначения «Три шоколада» с определенным изготовителем в перечне не предложено ни одного производителя тортов;

- материалы возражения не доказывают наличие ассоциации у потребителей, работников торговли с таким видом товара как «торты»;

- отсутствуют доказательства нарушения правообладателем антимонопольного или иного законодательства;

- на рынке кондитерских изделий Российской Федерации реализуется большое количество товаров, которые имеют сходные с указанными лицом, подавшим возражение, характеристики как «сочетание бисквитной основы и трехслойного мусса», тем не менее, такие товары маркируются разными иными обозначениями: <https://vkusvill.ru/goods/tort-shokoladnyy-miks-36098.html>, <https://www.garcon.ru/kontakt>, <https://bakery.azimuthotels.com/torty/tproduct/125819120-134067935006-shokoladnoe-trio>, <https://restaurantguru.ru/Paul-Moscow-3/menu>;

- за годы своего существования продукция «Три шоколада» производства ОАО «Хлебпром» приобрела широкую популярность среди потребителей со всех регионов России, о чем свидетельствуют многочисленные отзывы потребителей, опубликованные, начиная с 2011 г., как на различных сайтах в сети Интернет, так и полученные непосредственно на адрес электронной почты ОАО «Хлебпром», его горячую линию;

- различительная способность товарного знака по свидетельству № 702911 дополнительно усилена благодаря длительному, интенсивному и широкому использованию правообладателем оспариваемого товарного знака:

<https://sbermarket.ru/products/21113517-maffin-russkaya-niva-tri-shokolada-120-g>, [https://www.auchan.ru/product/tort-russkaya-niva-tri-shokolada-biskvitnyy-400-g/?utm\\_referrer=https%3A%2F%2Fwww.google.com%2F](https://www.auchan.ru/product/tort-russkaya-niva-tri-shokolada-biskvitnyy-400-g/?utm_referrer=https%3A%2F%2Fwww.google.com%2F);

- об использовании ОАО «Хлебпром» обозначения «Три шоколада» для индивидуализации кондитерской продукции задолго до даты приоритета (16.02.2018) оспариваемого товарного знака, популярности торта ОАО «Хлебпром» с таким названием свидетельствуют многочисленные документы и сведения, представленные в материалы дела по возражению, рассмотренному Роспатентом в



2018 году, в отношении товарного знака «» по свидетельству № 654169.

- в деле № СИП-857/2018 Суд отмечает, что: «Роспатент пришел к обоснованному выводу о том, что они (представленные ОАО «Хлебпром» материалы) доказывают наличие у российских потребителей устойчивой ассоциативной связи между обозначением «Три Шоколада» и обществом «Хлебпром»;

- на указанной в возражении странице сайта <https://tortydoma.ru/torty-po-nazvaniyu> нет информации, отражающей данные «задолго до даты приоритета»;

- указание в любой книге и даже в любом справочнике придуманного (фантазийного) названия товара не превращает товар с таким названием в видовое обозначение только лишь по факту размещения информации в книге или в справочнике;

- выпеченные в домашних условиях изделия не могут рассматриваться в качестве «товара», так как изделия не предназначены и не предлагаются для продажи и не имеют стоимости.

С дополнением правообладателем представлены следующие материалы:

50. Копия письма ВНИИКП – филиала ФГБНУ «ФНЦ пищевых систем им. В.М. Горбатова» РАН.

Корреспонденцией, поступившей 09.12.2023, лицом, подавшим возражение, представлено дополнение к возражению, в котором приведены следующие доводы:

- название «Три шоколада» используется для обозначения определенного вида кондитерского изделия, а не для идентификации продукции конкретного производителя;

- центр изучения общественного мнения провел исследования, подтверждающие, что обозначение «Три шоколада» воспринимается как название вида / рецепта торта, а не как бренд конкретного производителя;

- исследование показало, что 82 % специалистов полагают, что обозначение «Три шоколада» указывает на характеристики кондитерских изделий (например, состав из трех видов шоколада);

- продавцы и потребители также связывают «Три шоколада» с рецептом торта, а не с определенным производителем;

- лицо, подавшее возражение, представило доказательства того, что торт «Три шоколада» производится и продается различными производителями в различных регионах страны (приведены примеры производителей);

- обозначение «Три шоколада» использовалось в кафе-кондитерских задолго до регистрации спорного товарного знака;

- работники торговли активно используют это обозначение в своей деятельности;

- совокупность представленных доказательств подтверждает вхождение обозначения «Три шоколада» во всеобщее употребление до даты приоритета спорного товарного знака;

- регистрация товарного знака «Три шоколада» нарушает требования статьи 1483 Кодекса, так как обозначение уже используется различными производителями для идентификации вида торта.

К дополнению от 09.12.2023 приобщены следующие материалы:

51. Копия социологического исследования от 20.11.2023 «Восприятие продавцами обозначения «Три шоколада» в качестве бренда кондитерских изделий или рецепта, сорта кондитерских изделий», проведенного центром изучения общественного мнения.

52. Копия социологического исследования от 20.11.2023 «Восприятие обозначения «Три шоколада» в качестве бренда кондитерских изделий или рецепта, сорта кондитерских изделий», проведенного центром изучения общественного мнения.

53. Рецензия на отчеты [2, 42], подготовленная центром изучения общественного мнения.

54. Отзыв № 21 от 10.11.2023 исследовательской организации на заключение № 181-2023 от 05.10.2023 [49].

55. Копия социологического исследования от 20.11.2023 «Восприятие специалистами обозначения «Три шоколада» в качестве бренда кондитерских изделий или рецепта, сорта кондитерских изделий», проведенного центром изучения общественного мнения.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 02.04.2024, правообладателем были приобщены дополнительные материалы, а именно:

56. Заключение социологической организации № 69-2024 от 01.04.2024 по результатам опроса, проведенного с 13.03.2024 по 01.04.2024 среди совершеннолетних жителей Российской Федерации – потребителей кондитерских изделий (30 класс МКТУ), специалистов, занятых в сфере производства кондитерских изделий, специалистов, занятых в сфере торговли кондитерскими изделиями.

В дополнении к отзыву правообладателя, поступившем 24.05.2024, представлены пояснения относительно результатов заключения [56].

В свою очередь, в дополнении к возражению от 29.05.2024 лицо, подавшее возражение, указало на недостатки заключения [56], приобщив на заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 29.05.2024, следующие дополнительные материалы:

57. Отзыв № 13 от 27.05.2024 исследовательской организации на заключение № 69-2024 от 01.04.2024 [56].

В корреспонденции, поступившей 12.07.2024, лицо, подавшее возражение, представило свою консолидированную позицию по настоящему спору, дополнив при этом доказательную базу, а также приведя новые мотивы для оспаривания предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702911 указанием на его несоответствие абзацу первому пункта 1 статьи 1483 Кодекса в силу отсутствия различительной способности. В дополнении лицо, подавшее возражение, отметило следующее:

- в материалы дела представлены доказательства использования специалистами (кондитерами) обозначения «Три шоколада» в качестве наименования вида торта при публикации рецептов в открытых источниках, представленные отчеты [42, 55] показывают, что специалисты воспринимают обозначение «Три шоколада» как рецепт, вид кондитерской продукции;

- в материалы дела представлены доказательства использования работниками торговли обозначения «Три шоколада» в качестве наименования кафе-кондитерских и магазинов, в которых предлагаются к продаже одноименные торты и пирожные, представленные отчеты [42, 51] показывают, что работники торговли воспринимают обозначение «Три шоколада» как сорт, рецепт кондитерского изделия;

- в материалы дела представлены доказательства использования потребителями обозначения «Три шоколада» в качестве названия торта в отзывах и обсуждениях на форумах, представленные отчеты [2, 52] показывают, что потребители воспринимают обозначение «Три шоколада» как рецепт, вид кондитерской продукции;

- в сознании всех перечисленных категорий возникает устойчивая взаимно-однозначная связь между товаром, обладающим определенными свойствами, качествами, и тем обозначением, которое используется в качестве его названия (наименования);

- обозначение «Три шоколада» до даты приоритета спорного товарного знака применялось в качестве названия (наименования) тортов, выпускаемых различными производителями: «Азбука вкуса» (ООО «Городской супермаркет»), «Шоколадница» (ООО «Галерея-Алекс»), «Добрынинский» (ЗАО КМКИ

«Добрынинский»), «Кондитерский дом Александра Селезнева» (ИП Буримский Д.В.), «Торты от Vivo» (ООО «Волга-Виво»), «Мишель Ля Рашель» (ИП Сауткин С.Н.), «Ваниль» (ООО «Ваниль»), «Кафе «Витязь» (ООО «Муромобщепит»), «Пекарня Избушка», «Московский пекарь» (ООО «Пекарь-М»), «Crazy Brothers» (ООО «Крэйзи»), «New Tort» (ИП Геворкян М.Э.);

- в материалы дела представлены доказательства использования обозначения «Три шоколада» в качестве вида/рецепта торта, предложения к продаже торта «Три шоколада», размещенные следующими производителями: «Кофе Хауз» (ООО «Кофе Хаус. Эспрессо и Капучино Бар»), «Кремлевский выбор» (ФГБУ «Комбинат Питания «Кремлевский»), «Prima Torta», «Napoleon Cake» (ИП Плешка Сержиу), «Царский вкус» (ООО «Царский вкус»), «Cheese-cake.ru» (ООО «Чизкейк.Ру»), «RENARDI» (ООО «Союз Три»), «Ямунакейк» (ИП Федорко Е.Б.), «Волконский» (ООО «Глория плюс»), «Буфет», «Мастер шоколад» (ООО «Мастер Шоколад»), «Оникс» (ООО «ТСФ Оникс»), «Кафе-кондитерская Ром-баба» (ООО «Конфитер»), «Кафе Брусника» (ИП Артемьева Ю.В.) и др.;

- обозначение «Три шоколада» применялось в качестве названия торта длительное время потребителями, специалистами и работниками торговли: до даты приоритета спорного товарного знака существовало 27 рецептов, 11 точек торговли кондитерских изделий и 21 отзыв о разных производителях тортов «Три шоколада»;

- длительное время до 16.02.2018 потребители были знакомы с таким видом торта как «Три шоколада», в связи с чем спорный товарный знак не мог выполнять индивидуализирующую функцию на дату приоритета;

- на 16.02.2018 абсолютное большинство потребителей (88 %) считают «Три шоколада» указанием на вид/рецепт продукции, которая может производиться самыми разными производителями, подавляющее большинство специалистов (83 %) считают, что «Три шоколада» это указание на вид/рецепт продукции, которая может производиться самыми разными производителями;

- социологический опрос, представленный ОАО «Хлебпром» [56], не может быть принят во внимание, поскольку содержит существенные недостатки, что подтверждается отзывом исследовательской организации [57], а также рецензией



центра изучения общественного мнения [91], представляемой с дополнением от 12.07.2024;

- согласно судебной практике, если до даты приоритета товарного знака спорное обозначение широко использовалось разными лицами, то это само по себе свидетельствует об отсутствии у обозначения различительной способности, в связи с чем регистрация подобного обозначения не соответствовала бы основной функции товарного знака по индивидуализации товаров и услуг определенного правообладателя;

- обозначение «Три шоколада» широко использовалось разными лицами до даты приоритета спорного товарного знака, следовательно, оно в целом не обладает различительной способностью, нарушает пункт 1 статьи 1483 Кодекса.

Лицо, подавшее возражение, поддержало требование о признании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702911 недействительной полностью.

С дополнением от 12.07.2024 представлены следующие материалы:

58. Скриншот <https://www.gotovim.ru/sbs/tort3shoko.shtml>.

59. Скриншот «Готовим дома».

60. Скриншот «Кулинары на rutxt.ru».

61. Скриншот <https://www.edimdoma.ru/retsepty/58363-tort-tri-shokolada>.

62. Скриншот <https://www.niksy.ru/торт-три-шоколада/>.

63. Скриншот <https://www.gastronom.ru/recipe/27750/tort-tri-shokolada>.

64. Скриншот «СтранаМам».

65. Скриншот <https://www.youtube.com/watch?v=9mwPIq96UEs&t=63s>.

66. Скриншот <https://www.youtube.com/watch?v=TqzpY1Jg6b0&t=44s>.

67. Скриншот <https://www.youtube.com/watch?v=BlxVI6NOD1Q&t=47s>.

68. Скриншот <https://www.pro-vkusnyashki.ru/blog/tort-tri-shokolada/>.

69. Скриншот [https://www.youtube.com/watch?v=dkKT\\_2avbq8](https://www.youtube.com/watch?v=dkKT_2avbq8).

70. Скриншот <https://www.koolinar.ru/recipe/view/146275>.

71. Скриншот <https://penza.hipdir.com/p/kofeynya-tri-shokolada-zheleznodorozhnyy/>.

72. Скриншот <https://vk.com/trichokolada>.
73. Скриншот [https://vk.com/tri\\_shokolada\\_ufa](https://vk.com/tri_shokolada_ufa).
74. Скриншот <https://vk.com/threechocolates>.
75. Скриншот <https://vk.com/3shokolada>.
76. Скриншот <https://vk.com/trichokolada>.
77. Скриншот публикации в социальной сети.
78. Скриншот <https://vk.com/club138950889>.
79. Скриншот <https://vk.com/club160130742>.
80. Скриншот <https://irecommend.ru/content/tort-bomba>.
81. Скриншот <https://irecommend.ru/content/naishokoladneishii>.
82. Скриншот <https://irecommend.ru/content/tayushchee-blazhenstvo-sostavfotootchet>.
83. Скриншот <https://irecommend.ru/content/menshe-testa-bolshe-mussa>.
84. Скриншот <https://irecommend.ru/content/sploshnaya-khimiya-vybros-deneg-na-veter>.
85. Скриншот [https://www.tripadvisor.ru/ShowUserReviews-g298484-d6407347-r344376393-Bakery\\_Brusnika-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/ShowUserReviews-g298484-d6407347-r344376393-Bakery_Brusnika-Moscow_Central_Russia.html).
86. Скриншот <https://irecommend.ru/content/ne-stoit-svoikh-deneg-337>.
87. Скриншот <https://irecommend.ru/content/vpervye-vybirala-tort-po-printsipuchem-menshe-zhirov-iuglevodov-tem-luchshe-cto-iz-etogo>.
88. Скриншот [https://otzovik.com/reviews/tort\\_tvoy\\_dom\\_tri\\_shokolada/](https://otzovik.com/reviews/tort_tvoy_dom_tri_shokolada/).
89. Скриншот [https://www.tripadvisor.ru/ShowUserReviews-g298484-d2350319-r321386146-Shokoladnitsa-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/ShowUserReviews-g298484-d2350319-r321386146-Shokoladnitsa-Moscow_Central_Russia.html).
90. Скриншот <https://himki.ruspravochnik.com/company/dobryninskiy-torty>.
91. Рецензия центра изучения общественного мнения на заключение [56].

В корреспонденции, представленной 19.07.2024, правообладатель дополнил свой отзыв, отметив следующее:

- доказательства, свидетельствующие о том, что до даты приоритета товарного знака по свидетельству № 702911 словосочетание «Три шоколада» вошло во всеобщее употребление для обозначения определенного вида товаров, отсутствуют;

- в перечне товаров, в отношении которых зарегистрирован спорный товарный знак, отсутствуют непосредственно такие товарные позиции, как «торты» и «пирожные», на которые ссылается лицо, подавшее возражение;

- ОАО «Хлебпром» использует обозначение «Три шоколада» как для кондитерских изделий, так и для хлебобулочных;

- в рамках дела № СИП-1089/2021 было установлено, что «обозначение «Три шоколада» может восприниматься рядовым российским потребителем как три кондитерских изделия, как три напитка из порошка какао (какао-бобов) или как изделие, в состав которого входит три разных вида шоколада»;

- невозможно сделать вывод о том, что словосочетание «Три шоколада» используется для обозначения какого-то определенного вида товаров;

- торт, о котором идет речь в возражении, известен также и под другими названиями, например, «Торт Маркиз», «Торт Шоколадная фантазия», «Шоколадное трио», «Шоколадный микс», торт «Муссовый шоколадный», «Три вкуса»;

- доказательства, представленные лицом, подавшим возражение, не подтверждают длительность и широту использования обозначения «Три шоколада»;

- результаты социологических опросов, представленных лицом, подавшим возражение, не позволяют сделать вывод о том, насколько долго в период до 2018 года потребители знали об обозначении «Три шоколада» как об идентификаторе тортов, пирожных и прочих кондитерских изделий;

- доказательства из сети Интернет не позволяют выяснить «широту» использования обозначения «Три шоколада» на территории Российской Федерации, при этом часть Интернет-ресурсов зарегистрированы в других странах;

- литература, указанная лицом, подавшим возражение, не соответствует критериям относимости, выпущена маленьким тиражом и не признается профессиональной / учебной литературой среди профессионального сообщества;

- в рамках дела № СИП-857/2018 было установлено, что ОАО «Хлебпром» приступило к деятельности по производству тортов «Три Шоколада» начиная с 2011 года;

- до даты приоритета оспариваемого товарного знака ОАО «Хлебпром» являлось единственным лицом, использовавшим обозначение «Три шоколада» для индивидуализации кондитерских изделий (лицом, доля продукции которого составляла большую часть в общем объеме товаров, произведенных иными хозяйствующими субъектами в сопоставимый период), что подтверждается результатами социологического опроса [56];

- при проведении опросов, в отношении которых представлены отчеты [2, 42], использованы наводящие формулировки вопросов и неверно осуществлено погружение в ретроспективу исследования;

- при проведении социологических исследований центром изучения общественного мнения перед респондентами поставлены вопросы, не имеющие отношения к настоящему спору, а сами исследования проведены с нарушением методологии;

- доводы, содержащиеся в возражении, о несоответствии товарного знака требованиям подпункту 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса, являются необоснованными.

С дополнением к отзыву, поступившим 19.07.2024, правообладатель представил следующие материалы:

92. Комментарии социологической организации на дополнение к возражению от 29.05.2024, в котором содержится критика заключения [56].

93. Комментарии социологической организации на отзыв № 13 от 27.05.2024 исследовательской организации [57].

Корреспонденцией, представленной 30.07.2024, лицо, подавшее возражение, дополнило свои доводы следующими тезисами:

- лицо, подавшее возражение, сделало запрос «Три шоколада» в поисковых системах с использованием фильтра (до 16.02.2018) и получило 9 тыс. результатов, содержащих упоминание обозначения «Три шоколада» во взаимосвязи с тортом либо однородными товарами (пирожными, десертами);

- для сравнения по запросам «Прага», «Киевский», «Медовик» получены сопоставимые результаты;

- результаты опроса, проведенного исследовательской организацией [2], также подтверждают отсутствие различительной способности оспариваемого товарного знака ранее 16.02.2018;

- лицо, подавшее возражение, поддерживает ранее заявленное основание о вхождении спорного обозначения во всеобщее употребление в качестве обозначения товаров определенного вида;

- такой вид товара, как «торт» / «пирожное», входит в родовое наименование «кондитерские изделия».

Правообладатель 08.08.2024 и 09.08.2024 представил дополнение к отзыву, в котором привел следующие доводы:

- лицом, подавшим возражение, не приведено доказательств широкого и длительного использования обозначения «Три шоколада» разными производителями до 2018 года, включая использование в рекламе товаров и СМИ;

- представленные в материалы дела сведения сети Интернет не доказывают использование спорного обозначения производителями, так как большинство упоминаний связано с рецептами для домашнего приготовления;

- домашняя выпечка не может рассматриваться как товары, предназначенные для продажи, так как она не имеет стоимости и не предлагается к продаже;

- в материалах дела нет доказательств использования обозначения разными производителями в период до даты приоритета оспариваемого товарного знака, либо ранее – в советское время, как это было в случае с другими известными кондитерскими изделиями;

- представленные лицом, подавшим возражение, примеры использования обозначения «Три шоколада» являются любительскими публикациями и рецептами для домашнего использования, и не относятся к примерам использования спорного обозначения на товарах, введенных в гражданский оборот на территории России;

- количество результатов поисковой выдачи не является доказательством широкого использования обозначения в коммерческих целях;

- лицом, подавшим возражение, не доказано, что обозначение «Три шоколада» было известно российским потребителям и специалистам в соответствующей

отрасли производства до даты приоритета оспариваемого товарного знака в конкретном значении, связанном с «сочетанием бисквитной основы и трехслойного мусса»;

- результаты социологических исследований, представленные лицом, подавшим возражение, не подтверждают того, что обозначение «Три шоколада» воспринималось ранее 16.02.2018 как название товара или стало общеупотребительным обозначением для тортов;

- правообладатель активно использовал обозначение «Три шоколада» с 2011 года по всей территории России, что привело к устойчивой ассоциативной связи этого обозначения с продукцией компании.

В подтверждение своих доводов правообладатель приобщил следующие материалы:

94. Копия диплома «Лучший продукт – 2018».

95. Распечатки с сайтов <http://www.hlebprom.ru/>, <https://shop.hlebprom.ru/>.

96. Копия приказа от 25.04.2011 № 1248 о начале производства торта «Три шоколада»

97. Распечатка <http://www.rostest.ru/services/expert/hleb-0.php>.

98. Копия сертификата соответствия от 20.08.2013.

99. Копия декларации о соответствии от 04.04.2014.

100. Копии приложений и спецификаций к договорам об изготовлении полиграфической продукции (обечайки, штампы и клише), 2012-2016 гг.

101. Сведения правообладателя о реализации торта «Три шоколада» и торговых точек за период 2011-16.02.2018 по регионам.

102. Распечатки отзывов: <http://otzovik.com/>, <http://irecommend.ru/>, <http://otzyv.expert/reviews-about/tort-mirel-tri-shokolada-69030>

103. Копии отзывов, поступивших на электронную почту правообладателя.

104. Распечатка [https://vk.com/torty\\_mirel](https://vk.com/torty_mirel)

105. Распечатки [http://mestoskidki.ru/view\\_sale.php?id=314972](http://mestoskidki.ru/view_sale.php?id=314972), [http://mestoskidki.ru/view\\_sale.php?id=70763](http://mestoskidki.ru/view_sale.php?id=70763), <https://goods.kaypu.com/price/RU/513677b11d07d8d433001b59>, <http://www.abrikos.ru/store/id3149/>.

106. Публикации <http://businessoffers.ru/portal/viewoffer.asp?id=573509>, [http://www.product-expo.ru/annonce/show/1766/V\\_chest\\_Novogo\\_Goda\\_torgovaya\\_mar\\_ka\\_Mirel\\_podgotovila\\_torty\\_v\\_specialnoy\\_prazdnichnoy\\_upakovke](http://www.product-expo.ru/annonce/show/1766/V_chest_Novogo_Goda_torgovaya_mar_ka_Mirel_podgotovila_torty_v_specialnoy_prazdnichnoy_upakovke), <http://candynet.ru/news/id/4628>.

107. Копия свидетельства на товарный знак № 552519.

108. Копия свидетельства на товарный знак № 552533.

109. Таблица с позицией правообладателя по доказательствам.

110. Комментарии социологической организации по результатам анализа Комментариев № 170-И от 05.10.2023, заключения № 69-2024 от 01.04.2024.

111. Копии товаросопроводительных документов о поставках правообладателем торта «Три шоколада» в торговые сети 2013-2017 гг.

В связи с представленными 09.08.2024 (08.08.2024 по электронной почте) дополнениями правообладателя лицо, подавшее возражение, в своих пояснениях, поступивших 23.08.2024, обратило внимание на следующее:

- до даты приоритета спорного товарного знака торт с названием «Три шоколада» выпускался различными производителями, о чем ранее лицо, подавшее возражение, представляло доводы и доказательства;

- согласно позиции Суда по интеллектуальным правам, изложенной в деле № СИП-614/2015, под введением в гражданский оборот следует понимать любое действие или совокупность действий, посредством которых товар, маркированный товарным знаком, реализуется или предлагается к продаже в пользу третьих лиц;

- сведения о поставках продукции являются конфиденциальной информацией каждого производителя, но из представленных отзывов потребителей следует, что разные производители (упомянуты ранее) выпускали торт «Три шоколада» (на фотографиях отзывов есть этикетки), что означает введение в гражданский оборот обозначения «Три шоколада» разными производителями до даты приоритета спорного товарного знака как минимум с 2014 года;

- вопреки утверждению правообладателя лицо, подавшее возражение, не приводило рецепты в качестве доказательства использования обозначения

производителями – такие материалы служат доказательством использования обозначения «Три шоколада» в качестве вида торта специалистами;

- лицо, подавшее возражение, в письменных пояснениях от 12.07.2024 привело структурированные доказательства по каждому из признаков, предусмотренных пунктом 3.2 Методических рекомендаций по вопросам отнесения заявленных обозначений, товарных знаков и знаков обслуживания к категории вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров и услуг определенного вида, утвержденных Приказом Роспатента от 27.03.1997 № 26 (далее – Методические рекомендации 1997 года);

- доводы об известности продукции ОАО «Хлебпром» и устойчивой ассоциации у потребителей между обозначением «Три шоколада» и ОАО «Хлебпром» нерелевантны;

- решение Роспатента от 21.09.2018 по результатам рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку «Три шоколада» по свидетельству № 654169 не обладает преюдициальным значением в рамках рассмотрения настоящего возражения;

- порочность заключения № 69-2024 [56] подтверждается отзывом исследовательской организации № 13 от 27.05.2024 [57] и рецензией [91];

- товаросопроводительные документы и отзывы потребителей подтверждают лишь факт производства и реализации правообладателем торта «Три шоколада», но не опровергают доказательства лица, подавшего возражение;

- лицо, подавшее возражение, уточняет ранее представленные доказательства: по ссылке <http://muromcafe.ru/> предложение к продаже размещено 13.08.2015, по ссылке <https://izba-nv.ru/> – 29.12.2015, <https://mosbaker.ru/> – 12.06.2016, <https://crazybrothers.ru> – 26.10.2017, <https://newtort.ru> – 09.05.2013;

- широкое представление различными производителями торта «Три шоколада» свидетельствует о том, что данный вид тортов популярен среди потребителей;

- лицо, подавшее возражение, обратилось к поисковому сервису, имеющему инструмент выбора периода времени, и задало запрос «Торт Три шоколада» с



указанием периода 01.01.2004-16.02.2018, 35-36 тысяч результатов свидетельствует о том, что обозначение «Три шоколада» широко распространено в качестве наименования вида торта;

- из совокупности представленных доказательств следует, что обозначение «Три шоколада» вошло во всеобщее употребление для обозначения определенного вида (торта), в связи с чем должно оставаться «свободным» для использования другими лицами.

С пояснениями от 23.08.2024 представлены следующие дополнительные доказательства:

112. Скриншоты [https://www.russianfood.com/recipes/recipe.php?rid=115126&ref=cro\\_t\\_2&token=347476896](https://www.russianfood.com/recipes/recipe.php?rid=115126&ref=cro_t_2&token=347476896), <https://forum.say7.info/topic83964.html>, [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d4662313-Reviews-Garibaldi-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d4662313-Reviews-Garibaldi-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d4662397-Reviews-Centrale\\_Pizza-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d4662397-Reviews-Centrale_Pizza-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d3767918-Reviews-Gusi\\_Lebedi\\_Restaurant-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d3767918-Reviews-Gusi_Lebedi_Restaurant-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g798118-d5602701-Reviews-Sny\\_Lyubimogo\\_Kota-Kaluga\\_Kaluga\\_Oblast\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g798118-d5602701-Reviews-Sny_Lyubimogo_Kota-Kaluga_Kaluga_Oblast_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g798118-d5602701-Reviews-Sny\\_Lyubimogo\\_Kota-Kaluga\\_Kaluga\\_Oblast\\_Central\\_Russia.html#/media/5602701/165140938:p/?albumid=101&type=0&category=101](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g798118-d5602701-Reviews-Sny_Lyubimogo_Kota-Kaluga_Kaluga_Oblast_Central_Russia.html#/media/5602701/165140938:p/?albumid=101&type=0&category=101), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d3377809-Reviews-Lunny\\_Dvorik-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d3377809-Reviews-Lunny_Dvorik-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d2350319-Reviews-Shokoladnitsa-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d2350319-Reviews-Shokoladnitsa-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d4770959-Reviews-Primavera-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d4770959-Reviews-Primavera-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d6112720-Reviews-Ok\\_Doki-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d6112720-Reviews-Ok_Doki-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g811294-d6114395-Reviews-Razdolye-Zelenograd\\_Zelenogradsky\\_Okrug\\_Moscow\\_Oblast\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g811294-d6114395-Reviews-Razdolye-Zelenograd_Zelenogradsky_Okrug_Moscow_Oblast_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d3764558-Reviews-Starbucks-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d3764558-Reviews-Starbucks-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d7317169-Reviews-Onfectionery\\_Aleksandr\\_Seleznev-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d7317169-Reviews-Onfectionery_Aleksandr_Seleznev-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g798118-d5602701-Reviews-Sny\\_Lyubimogo\\_Kota-Kaluga\\_Kaluga\\_Oblast\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g798118-d5602701-Reviews-Sny_Lyubimogo_Kota-Kaluga_Kaluga_Oblast_Central_Russia.html)

iews-Sny\_Lyubimogo\_Kota-Kaluga\_Kaluga\_Oblast\_Central\_Russia.html, [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d6407347-Reviews-Bakery\\_Brusnika-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d6407347-Reviews-Bakery_Brusnika-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d3767918-Reviews-Gusi\\_Lebedi\\_Restaurant-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d3767918-Reviews-Gusi_Lebedi_Restaurant-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d4662344-Reviews-La\\_Spezia-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d4662344-Reviews-La_Spezia-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d6480197-Reviews-Cafeteria-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d6480197-Reviews-Cafeteria-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d3776439-Reviews-Linderhof-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d3776439-Reviews-Linderhof-Moscow_Central_Russia.html), [https://www.tripadvisor.ru/Restaurant\\_Review-g298484-d7317169-Reviews-Onfectionery\\_Aleksandr\\_Seleznev-Moscow\\_Central\\_Russia.html](https://www.tripadvisor.ru/Restaurant_Review-g298484-d7317169-Reviews-Onfectionery_Aleksandr_Seleznev-Moscow_Central_Russia.html).

В свою очередь, правообладатель представил ответ на пояснения от 23.08.2024, в котором отметил, что информация о введении в оборот торта под обозначением «Три шоколада» от Кондитерского дома «Александр Селезнев» не подтверждена и не подтверждено широкое и «длительное использование этого обозначения разными производителями» с 2014 года. В частности, производители, которых выявило лицо, подавшее возражение, являются единичными, небольшими, некоторые из них (ИП Буримский Д.В., ООО «Крэйзи», ИП Иляхина С.Н.) образованы после даты приоритета, при этом не известно, в каком количестве, на какой территории, в каких объемах была реализована продукция с таким обозначением;

- все выявленные лицом, подавшим возражение, сведения об использовании обозначения «Три шоколада» относятся к периоду, после того как правообладатель начал активно использовать это обозначение, и была достигнута известность обозначения, следовательно, продукция, маркированная спорным обозначением, среди потребителей на дату приоритета ассоциировалась с ОАО «Хлебпром» (что также подтверждается и судебным решением по делу № СИП-857/2018).

- сведения о торговых точках с наименованием «Три шоколада» не подтверждают реализации в них продукции, маркированной обозначением «Три шоколада»;

- количество приведенных в пример производителей (всего 11 торговых точек) не соотносится с масштабом производства и реализации продукции под товарным знаком «Три шоколада», производимой ОАО «Хлебпром»;

- количество проданных единиц продукции, произведенной правообладателем, исчисляется миллионами, а число торговых точек, в которые продукция поставляется, превышает 33 тысячи;

- у потребителей сложилась устойчивая ассоциативная связь обозначения «Три шоколада» с правообладателем, что подтверждается в том числе, результатами социологического исследования;

- в представленных лицом, подавшим возражение, материалах нет относимых и достаточных доказательств территории и объемов распространения, широты и длительности использования обозначения «Три шоколада» различными производителями на дату приоритета оспариваемого товарного знака;

- требование о признании обозначения «Три шоколада» вошедшим во всеобщее употребление для обозначения определенного вида торта не соотносится с представленными в дело доказательствами использования такого обозначения для иных видов товаров (пирожного, маффина, мусса, десерта);

- при проведении по инициативе лица, подавшего возражение, социологического исследования мнения потребителей не задавался вопрос о том, с каким именно видом товара (или рецептом) ассоциируется обозначение «Три шоколада», в то время как результаты опроса, представленные правообладателем, демонстрируют то, что обозначение «Три шоколада» не вошло во всеобщее употребление;

- в связи с новыми уточнениями по доказательствам от 23.08.2024 лицо, подавшее возражение, приводит свою трактовку слова «специалист» (человек, который занимается кондитерской деятельностью, т.е. готовит различные виды изделий), однако лица, опубликовавшие рецепты на сервисах, сами пишут в профиле своих страниц, что не являются профессиональными кондитерами / поварами, указывая на основной род деятельности: врач, учитель-логопед, репетитор, мама в декрете и т.д.;

- специалист – представитель той или иной специальности (научной, художественной, технической и т. п.), человек, профессионально занимающийся тем или иным видом специального труда; в России на специальность в кондитерской сфере обучаются в специальных учреждениях, данные специальности занесены в Общероссийский классификатор специальностей по образованию (19.01.07 – кондитер сахаристых изделий, 19.01.17 – повар, кондитер);

- правообладатель предоставил письмо от Всероссийского Научно-исследовательского института кондитерской промышленности, в котором сообщается, что в их установленных рецептурах отсутствует рецептура изделия «Три шоколада», также подобная рецептура отсутствует в учебных пособиях для специалистов;

- данные из сети Интернет неверно интерпретируются лицом, подавшим возражение, следовательно, выводы, построенные на них, являются ложными: поисковые ресурсы выдают любые результаты, в том числе «дубли», при этом скриншоты содержат не только обозначение «Три шоколада», но и иные обозначения, содержащие однокоренные к «Шоколаду» слова;

- представленные данные не только не доказывают отсутствие различительной способности товарного знака, но и направлены на введение в заблуждение коллегии;

- ОАО «Хлебпром» – крупнейший производитель, как на сегодняшний день, так и на дату приоритета и ранее, занимает и занимал лидирующие позиции в категории «Свежие торты» по всей стране (порядка 20 %), вследствие чего новинки не остаются без внимания, как со стороны потребителей, так и со стороны конкурентов.

Правообладатель дополнил доказательства следующими материалами:

113. Скриншоты <https://b2blogger.com/pressroom/104426.html>, <https://www.100best.ru/content/tovary-i-predpriyatiya?i1=9326&i2=28416>, <https://www.rostest.ru/services/expert/layreati2011.php>, [https://www.product-expo.ru/annonce/show/1501/TM\\_Mirel\\_generalnyy\\_sponsor\\_konkursa\\_detskiy\\_talantov\\_Mister\\_Kinder](https://www.product-expo.ru/annonce/show/1501/TM_Mirel_generalnyy_sponsor_konkursa_detskiy_talantov_Mister_Kinder), <http://businessoffers.ru/portall/viewoffer.asp?id=573509>, <https://publishernews.ru/PressRelease/PressReleaseShow.asp?id=473181>, [https://www.product-expo.ru/annonce/show/1766/V\\_chest\\_Novogo\\_Goda\\_tor](https://www.product-expo.ru/annonce/show/1766/V_chest_Novogo_Goda_tor)

govaya\_marka\_Mirel\_podgotovila\_torty\_v\_specialnoy\_prazdnichnoy\_upakovke,  
<http://candynet.ru/news/id/4628>, [https://www.product-expo.ru/annonce/show/1702/Bez\\_trudnostey\\_perevoda](https://www.product-expo.ru/annonce/show/1702/Bez_trudnostey_perevoda).

114. Распечатки сведений в отношении ИП Буримского Д.В., ООО «Крэйзи», ИП Иляхиной С.Н.

115. Скриншоты <https://www.vprok.ru/product/mirel-mirel-tort-tri-shokolada-900g--308503/reviews>, <https://www.ozon.ru/product/tort-tri-shokolada-mirel-750-g-302121099/>, <https://dostavka.dixy.ru/>, [https://market.yandex.ru/product--tort-mirel-tri-shokolada/476910245/reviews?clid=1701&source=edadeal&utm\\_source=edadeal&utm\\_medium=cpa&utm\\_campaign=reviews&utm\\_content=offer&\\_redirectCount=1](https://market.yandex.ru/product--tort-mirel-tri-shokolada/476910245/reviews?clid=1701&source=edadeal&utm_source=edadeal&utm_medium=cpa&utm_campaign=reviews&utm_content=offer&_redirectCount=1), <https://irecommend.ru/content/tort-mirel-tri-shokolada-0>, [https://otzovik.com/reviews/tort\\_mirel\\_tri\\_shokolada/](https://otzovik.com/reviews/tort_mirel_tri_shokolada/), <https://spasibovsem.ru/responses/tort-na-prazdnik-i-dlya-lubitelej-shokolada.html>, <https://www.u-mama.ru/forum/search/&phrase=Три+шоколада>, [https://vk.com/wall-85246661\\_591265](https://vk.com/wall-85246661_591265), <https://www.tortru.ru/торт-три-шоколада-mirel>, [https://vk.com/wall-53249622\\_6177](https://vk.com/wall-53249622_6177).

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 10.09.2024, лицом, подавшим возражение, приобщены дополнительные материалы:

116. Копии заключений по результатам рассмотрения возражений в отношении товарного знака «Сегодня можно», обозначений «Арамильская бойлерная пивоварня», «Антиграбли».

В свою очередь, правообладатель представил следующие материалы:

117. Таблица с данными о территории продаж продукции ОАО «Хлебпром», маркированной обозначением «Три шоколада», до 2018 г.

В корреспонденции, поступившей 27.09.2024, лицо, подавшее возражение, высказало несогласие с доводом о возможности приобретения обозначением «Три шоколада» различительной способности в качестве средства индивидуализации товаров правообладателя. Лицо, подавшее возражение, поддержало доводы, изложенные в возражении и пояснениях, представленных 08.12.2023, 13.09.2023, 28.05.2024, 12.07.2024, 30.07.2024, 23.08.2024, просило признать предоставление

правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 702911 недействительным полностью.

На заседании коллегии по рассмотрению возражений состоявшимся 30.09.2024, правообладателем представлено дополнение к отзыву, с указанием приложений новых материалов. Соответствующее дополнение со всеми приложениями представлено правообладателем в корреспонденциях «20200920\_N240084156», «20241004\_Q240016723», поступивших 24.09.2024, 04.10.2024.

В своем дополнении правообладатель обратил внимание на невозможность идентификации сведений о производителях исходя из материалов, представленных лицом, подавшим возражение, поскольку в сегменте HoReCa, к которому относятся рестораны, гостиницы, кафе, закусочные, столовые и кофейни, реализация товаров одного и того же производителя является обычной практикой, что может быть продемонстрировано непосредственно отображением фотографий продукции (сайты <https://crazybrothers.ru>, <https://cheese-cake.ru>).

Правообладатель представил дополнительные материалы, касающиеся довода о приобретении оспариваемым обозначением различительной способности в связи с деятельностью правообладателя:

118. Аналитические данные о промо акциях в отношении продукции правообладателя, маркированной обозначением «Три шоколада».

119. Копии каталогов торговых сетей в период с 2011 г. по 16 февраля 2018 г.

120. Копия договора и приложений к договорам о продвижении продукции, маркированной обозначением «Три шоколада» в социальных сетях.

121. Скриншоты с комментариями об упоминаниях обозначения «Три шоколада» в социальных сетях.

122. Информационное письмо ООО «Торговый дом «ВКТ».

123. Сведения об упоминании спорного обозначения в сети Интернет.

124. Сведения о территории продаж продукции.

125. Фотографии товаров на полках (копии фотографий из материалов дела № СИП-857/2018).

В корреспонденции, поступившей 09.10.2024, лицо, подавшее возражение, привело замечания к результатам социологического опроса, представленным в заключении № 69-2024 от 01.04.2024 [56], которые сводятся к замечаниям формирования выборки, формулировкам и последовательностям заданных респондентам вопросов, а также к профессиональным несоответствиям.

В опровержение указанных замечаний правообладатель 21.10.2024 представил дополнение к отзыву, в котором проанализировал комментарии относительности ошибок заключения № 69-2024 от 01.04.2024 [56], привел консолидированную позицию по взаимным доводам сторон спора в части релевантности социологических исследований, результаты которых представлены в материалы дела. Кроме того, правообладатель привел собственные замечания к результатам исследований, представленным лицом, подавшим возражение, сделал вывод о том, что они не подтверждают вхождение во всеобщее употребление обозначения «Три шоколада» и не подтверждают отсутствие различительной способности у этого обозначения.

В отношении доводов лица, подавшего возражение, изложенных в пояснениях от 27.09.2024, правообладатель отметил их несостоятельность, сообщил о том, что производит и продает под обозначением «Три шоколада», помимо тортов под обозначением «Miguel», еще и торты, а также маффины под обозначением «Русская Нива», которые в масштабных объемах реализовываются по всей территории России, в том числе в крупнейших торговых сетях во всех регионах и во всех крупных Интернет-магазинах.

К дополнению правообладатель приложил следующие материалы:

126. Текст – «Обобщенный перечень ошибок, содержащихся в трех Исследованиях ВЦИОМ, датированных ноябрем 2023 года, проведенных в отношении специалистов в сфере производства кондитерских изделий, потребителей кондитерских изделий, продавцов кондитерских изделий».

127. Справка о порядке отображения электронной подписи лица, заверившего заключение № 69-2024 от 01.04.2024 [56].

128. Таблица – «Опровержение доводов Заявителя о т.н. ошибках, содержащихся в заключении № 69-2024 от 01.04.2024...».

129. Отчет об оказанных услугах – о результатах маркетингового исследования на 2013 г.

13.11.2024 лицо, подавшее возражение, представило ходатайство о приобщении дополнительных материалов, а именно:

130. Комментария исследовательской организации № 31 от 11.11.2024 к исследованию восприятия обозначения «Три шоколада» потребителями и специалистами, изученному в рамках двух социологических опросов [2, 42], проведенных с 23.03.2023 по 29.03.2023 и с 25.05.2023 по 29.05.2023.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 19.11.2024, правообладатель представил ходатайство о переносе для ознакомления с комментариями [130], полученными 14.11.2024, а также приобщил следующий дополнительный источник:

131. Справка о расходах правообладателя на рекламу / продвижение.

Рассмотрев заявленное ходатайство о переносе, принимая во внимание то, что срок рассмотрения возражения в административном порядке нормативно не определен, коллегия учла следующее:

- пунктом 38 Правил ППС предусмотрено право лица, подавшего возражение, представлять дополнительные доводы и подтверждающие их материалы, что было сделано 13.11.2024;

- пунктом 36 Правил ППС установлено право сторон спора (в том числе правообладателя) знакомиться с документами и материалами, относящимися к предмету спора – правообладатель письменно подтвердил получение материалов 14.11.2024 (см. ходатайство о переносе);

- пунктом 43 Правил ППС предусмотрено право коллегии запрашивать у сторон спора документы, сведения и пояснения в письменной или устной форме по вопросам, возникающим в ходе рассмотрения спора;

- пункт 36 Правил ППС дает право сторонам (в том числе правообладателю) давать объяснения по обстоятельствам дела;



- существо корреспонденции, представленной 13.11.2024 [130], сводится к приобщению комментариев исследовательской организации, в которых представлены ответы на заданные коллегией 21.10.2024 вопросы, связанные с формированием выборки, – для представления этого документа было перенесено предыдущее заседание, состоявшееся 21.10.2024;

- объем представленного на ознакомление текста составил 5, 5 листов, новые информационные источники, относящиеся к предмету спора, отсутствуют.

- срок ознакомления с документами от 13.11.2024, имевшийся в распоряжении правообладателя, в полной мере соответствуют сроку ознакомления с этими материалами, который имелся у коллегии.

В связи с названной совокупностью обстоятельств коллегия в переносе даты заседания отказала.

Изучив материалы дела и заслушав представителей сторон спора, коллегия установила следующее.

С учетом даты (16.02.2018) подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности 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 от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572 (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 символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

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

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

- общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

- условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

- общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

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

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.

Оспариваемый товарный знак «**Три шоколада**» представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита в одну строку. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении перечисленных ранее товаров 30 класса МКТУ.

В соответствии с порядком оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

При этом оценка заинтересованности при подаче возражения осуществляется, исходя из оснований оспаривания.

В обоснование своей заинтересованности ООО «Фили Бейкер» сообщило о получении претензии [1] правообладателя о незаконном использовании обозначения «Три шоколада». В ходе рассмотрения коллегией установлено, что правообладателем 20.12.2023 в Арбитражный суд города Москвы было подано исковое заявление об обязанности лица, подавшего возражение, прекратить использование товарного знака «Три шоколада» и о взыскании компенсации. Рассмотрение данного дела судом приостановлено в соответствии с Определением от 01.07.2024 до рассмотрения возражения против предоставления правовой охраны по товарному знаку № 702911.

Поскольку заинтересованность в оспаривании правовой охраны товарных знаков оценивается исходя из конкретных оснований, заявленных в возражении (соответствующий подход содержится в Определении Верховного Суда Российской Федерации от 11.11.2020 № 300-ЭС20-12511 по делу № СИП-819/2018), то важно отметить, что правовая охрана товарного знака «Три шоколада» оспаривается в связи с тем, что соответствующее обозначение, по мнению лица, подавшего возражение, вошло во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида (подпункт 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса), а также утратило различительную способность в качестве товарного знака (абзац первый пункта 1 статьи 1483 Кодекса), то есть по основаниям, применение которых направлено на защиту интересов неопределенного числа изготовителей однородных товаров, а также потребителей.

В рассматриваемом случае требование лица, подавшего возражение, обосновано выявленными им случаями использования обозначения «Три шоколада» разными лицами, которое могло привести к его восприятию потребителями в качестве вида товаров, а именно кондитерского изделия, состоящего из трехслойного мусса из различных сортов шоколада на бисквитной основе, в подтверждение чему представлены материалы [2-42, 47, 48, 51-55, 57-91, 112]. Дополнительное основание оспаривания, указанное в поступившем 12.07.2024

дополнении к возражению, относится к обстоятельствам утраты различительной способности обозначением в качестве средства индивидуализации товаров одного лица. Это основание связано со сложившейся на рынке кондитерских изделий ситуацией, то есть также затрагивает интересы широкого круга лиц.

Как следует из общедоступных сведений портала Федеральной налоговой службы Российской Федерации, лицо, подавшее возражение, зарегистрировано в качестве юридического лица 09.10.1996. Основным видом деятельности с 19.04.2021 указано «производство хлеба и мучных кондитерских изделий, тортов и пирожных недлительного хранения».

Правовая охрана товарного знака «Три шоколада» оспаривается в отношении всех товаров перечня, а именно: *«баоцзы [китайские пирожки]; блины; бриоши; булки; вафли; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; кондитерские изделия; конфеты мятные; крекеры; макароны [печенье миндальное]; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мята для кондитерских изделий; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; сладости; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; тарты».*

В соответствии с ГОСТ Р 53041-2008 «Изделия кондитерские и полуфабрикаты кондитерского производства. Термины и определения» кондитерское изделие – это многокомпонентный пищевой продукт, готовый к употреблению, имеющий определенную заданную форму, полученный в результате технологической обработки основных видов сырья – сахара и (или) муки, и (или) жиров, и (или) какао-продуктов, с добавлением или без добавления пищевых ингредиентов, пищевых добавок и ароматизаторов.

С учетом сказанного область деятельности обратившего с возражением лица однородна товарам оспариваемой регистрации, при этом в отношении использования лицом, подавшим возражение, обозначения «Три шоколада» рассматривается судебный спор, инициированный правообладателем.

Данные обстоятельства в своей совокупности иллюстрируют наличие заинтересованности ООО «Фили-Бейкер» в оспаривании правовой охраны товарного знака «Три шоколада» по мотивам несоответствия его требованиям пункта 1 (абзац первый, подпункт 1) статьи 1483 Кодекса.

Каждое из двух заявленных оснований является самостоятельным, и каждое из них само по себе может служить основанием для признания предоставления правовой охраны товарному знаку недействительным (см. Справку Суда по интеллектуальным правам, утвержденную Постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.04.2017 № СП-23/10).

Анализ соответствия оспариваемого товарного знака «**Три шоколада**» требованиям подпункта 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Признаками, характеризующими обозначение, вошедшее во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида, являются:

- использование обозначения в качестве названия (наименования) товара специалистами соответствующих отраслей производства, работниками торговли, потребителями;

- применение обозначения в качестве названия (наименования) одного и того же товара или товаров того же вида, выпускаемых различными изготовителями;

- применение обозначения длительное время.

Только при наличии всех перечисленных выше признаков обозначение может быть отнесено к категории вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида. Превалирование какого-либо одного признака над остальными не учитывается.

Лицо, подавшее возражение, утверждает, что обозначение «Три шоколада» вошло во всеобщее употребление как наименование кондитерского изделия,

состоящего из трехслойного сливочного мусса из различных сортов шоколада на бисквитной основе.

Данное описание относится только к части товаров оспариваемого перечня, а именно: *«изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; кондитерские изделия; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; сладости»*. Для иных товаров сведения об использовании обозначения в названном качестве не могут порочить регистрацию № 702911 как произведенную в нарушение требований подпункта 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса, а также абзаца первый пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку по соответствующим основаниям критерий однородности не применяется.

Прежде всего, коллегией проанализированы фактические данные, обнаруженные лицом, подавшим возражение, об использовании иными лицами наименования «Три шоколада».

Такие фактические данные продемонстрированы сведениями из сети Интернет, зафиксированными на скриншотах [3-20, 23-25, 27-41, 47], а также фотографиях витрин [21-22] и в отзывах потребителей [48]. Лицо, подавшее возражение, идентифицировало в качестве производителей продукции с наименованием «Три шоколада» ООО «Городской супермаркет», ООО «Галерея-Алекс», ЗАО «КМКИ Добрынинский», ИП Буримский Д.В., ООО «Волга-Виво», ИП Сауткин С.Н., ООО «Ваниль», ООО «Муромобщепит», пекарню «Избушка», ООО «Пекарь-М», ООО «Крэйзи», ИП Геворкян М.Э., ООО «Кофе Хаус. Эспрессо и Капучино Бар», ФГБУ «Комбинат питания Кремлевский», «Prima Torta», ИП Плешка Сержиу, ООО «Царский вкус», ООО «Чизкейк.ру», ООО «Союз Три», ИП Федорко Е.Б., ООО «Глория плюс», «Буфет», ООО «Мастер шоколад», ООО «ТСФ Оникс», ООО «Конфитер», ИП Артемьева Ю.В.

Данные, зафиксированные на скриншотах, касаются продукции с наименованием «Три шоколада», а также кафе-кондитерских с таким наименованием. В частности, скриншоты [3, 4, 5, 16, 71, 72, 73, 74, 75, 76, 77, 78, 79] касаются предприятий «Три шоколада», то есть субъектов общественного питания,

и не касаются сведений о продукции с маркировкой «Три шоколада». В свою очередь, для квалификации какого-либо обозначения в качестве вошедшего во всеобщее употребление наименования вида товара должно быть доказано, что соответствующее обозначение использовалось не как товарный знак, а как обозначение конкретного вида сладкого изделия вне зависимости от того, кто его произвел. Сведения о том, что указанные предприятия питания использовали наименование «Три шоколада» в меню своих кафе-кондитерских для описания вида торта или десерта ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака, в материалы дела не представлены.

На скриншотах с изображением продукции спорное обозначение применяется к таким видам товаров, как торт, пирожное, маффин, мусс, что демонстрирует широкую номенклатуру товаров, для маркировки которых применялось обозначение «Три шоколада». Большинство скриншотов не позволяют идентифицировать производителя, а соответствие сайтов конкретным лицам, перечисленным лицом, подавшим возражение, сведениями этих сайтов или иными данными не подтверждены.

Представленные в материалы дела скриншоты с [1] по [19] не относятся к периоду, предшествующему дате подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака (04.05.2023, 08.05.2023, 09.05.2023, 11.05.2023, 12.05.2023), данных о размещении соответствующих предложений ранее 16.02.2018 не представлено (например, отзывы потребителей на скриншоте [12] имеют даты 15.10.2021 и 28.07.2020), вследствие чего зафиксированные отображения не могут быть положены в основу доказательства наличия фактических обстоятельств вхождения обозначения «Три шоколада» во всеобщее употребление до 16.02.2018.

На представленных фотографиях витрин [21, 22] изображена продукция, сопровождаемая обозначением «Три шоколада» / «Торт Три шоколада», однако дату фотографий и действительные адреса расположения витрин установить не представляется возможным.

Таким образом, перечисленные скриншоты и фотографии подготовлены без учета того, что правомерность предоставления правовой охраны оспариваемому



товарному знаку оценивается на дату подачи заявки на его регистрацию, то есть на 16.02.2018 (см. пункт 27 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10).

Сведения о технических условиях на скриншоте [23] касаются десерта «Три шоколада» и изделия кондитерского «Торт «Три шоколада». Какой-либо иной информации о производстве данным лицом продукции на основе технических условий в материалы дела не представлено. Более того, технические условия не относятся к периоду, предшествующему дате подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака.

Сведения о присутствии в сети Интернет данных об иных производителях, представленные в форме перечисления ссылок (например, <https://www.ababilova.com/tort-tri-shokolada>, <https://tortydoma.ru/torty-po-nazvaniyu>, <https://pastry-school.online/lp/three-chocolads> и др.), не относятся к исследуемому периоду, так как не подтверждены архивными копиями соответствующих страниц, датированных ранее 16.02.2018.

Также лицом, подавшим возражение, зафиксированы сведения о печатных изданиях. Сопровождение печатного издания на скриншоте [24] наименованием «Три шоколада» не относится к товарам 30 класса МКТУ – содержание данного издания представленными в материалы дела документами не раскрывается.

Сведения о книге «Домашний мастер-класс» 2017 года со скриншота [26] касаются рецептов кондитерских изделий для домашнего приготовления и включают среди прочих наименование «Три шоколада». Рецепт «Три шоколада» на странице 27 относится к продукту «муссовый торт». Вместе с тем данное издание имеет крайне небольшой тираж (500 экз.).

Сведения скриншота [27] о книге «Торты, пирожные и десерты: учебное пособие для использования в учебном процессе образовательных учреждений, реализующих программы начального профессионального образования по профессии повар, кондитер» 2017 года содержат упоминания мусса «Три шоколада». Однако в каком качестве используется соответствующее наименование, представленными

сведениями не раскрывается – копии страниц издания в материалы дела не представлены. Данное издание также имеет небольшой тираж в 1000 экземпляров.

Сведения скриншота [28] о книге «Знаменитые торты и пирожные» касаются издания 2018 года, где представлено упоминание наименования «Три шоколада» в контексте «торт-мусс» / «муссовый торт». Издание выпущено тиражом 27900 экземпляров, менее чем за полгода до даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Сведения скриншота [29] относятся к изданию «Домашний повар» 2018 года, где упоминается торт «Три шоколада» в порядке перечисления с другими наименованиями. Однако рецептура изделия представленным скриншотом не раскрывается, следовательно, невозможно соотнести имеющиеся в скриншоте данные с конкретными видами товаров.

Сведения о книге «Десерты, а еще торты, пирожные, кексы и печенье» на скриншоте [30] относятся к изданию небольшого тиража, выпущенному после даты приоритета оспариваемого товарного знака. Данный источник не может быть положен в основу выводов о несоответствии обозначения требованиям статьи 1483 Кодекса.

Сведения сайта «Еда» – скриншоты [32, 33] – относятся к различным рецептам, размещенным пользователями ресурса с использованием наименования «Три шоколада». Данные сведения не относятся к периоду, предшествующему дате подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака.

Аналогично, сайты «Гастрономъ» на скриншоте [34], «edimdoma.ru» скриншота [35], «Блог Марии Белой» скриншот [36] содержат описание, фотографии торта «Три шоколада», однако данные сведения не относятся к исследуемому периоду.

Сведения сайта «ВТК. Супермаркет для кондитера» на скриншоте [37], «ВКонтакте» [39] содержат размещенные публикации с упоминанием обозначения «Три шоколада» и указанием дат размещения, предшествующих дате приоритета (22.12.2017, 27.01.2013, 15.03.2016) – данные скриншоты содержат порядок действий / рецепт для приготовления торта «Три шоколада».

Скриншоты страниц сайта «Поваренок.ру» [38], «Гастрономъ» [63] датированы 04.02.2015, 22.04.2015, однако рецептура изделия, в связи с которым использовано обозначение «Три шоколада» не раскрывается, что не позволяет соотнести имеющиеся данные с доказываемым товаром в виде кондитерского изделия, состоящего из трехслойного сливочного мусса из различных сортов шоколада на бисквитной основе. Аналогично, скриншоты размещения видеоматериалов на сайте видеохостинга [40, 65, 66, 67, 69], сведения о торте «Три шоколада» на форуме «Baby Blog» [41], скриншот публикации в социальной сети [47], скриншот статьи на сайте «Готовим.Ру» [58], скриншот публикации «Торт-мусс «Три шоколада» от Луки Монтерсино» на сайте «Готовим дома» [59], скриншот с сайта «Кулинары на rutxt.ru» [60], скриншоты с сайтов «edimdoma.ru», «nilsya.ru», «СтранаМам», «pro-vkusnyashki.ru», «Koolinar.ru» [61, 62, 64, 68, 70], хотя имеют отсылки к исследуемому периоду и содержат наименование торт «Три шоколада», касаются пошагового приготовления такого блюда, то есть характеризуют применение спорного обозначения в быту. Коллегия обращает внимание, что для признания обозначения вошедшим во всеобщее употребление в качестве наименования вида товара одного бытового его применения недостаточно, так как оно касается только одного из оцениваемых признаков.

Скриншоты с сайтов «otzovik.com» [48, 88], «irecommend.ru» [80-84, 86, 87], «Tripadvisor» [85, 89], «rusсправочник» [90] касаются публикаций пользователями о продукции «Торт Три шоколада от фирмы Vivo», «Торт Твой дом «три шоколада», «Торт от Александра Селезнева Три шоколада», «Торт от Александра Селезнева Чизкейк «Три шоколада», «Торт Домашний вкус Три шоколада (Азбука Вкуса)», «Торт ООО «Ваниль» «Три шоколада», «Торт Мишель Ля Рашель три шоколада», торт «Три шоколада» в «Бруснике», «Торт «Три шоколада» (отзыв о кофейне «Шоколадница»), «пирожные «Три шоколада», что является косвенным свидетельством существования такой продукции. Сведения данных сайтов могут быть утены в части содержащихся в отзывах потребителей фактических доказательств использования спорного обозначения разными производителями.

В представленных 23.08.2024 скриншотах содержится указание на их связь с ранее представлявшимися отзывами потребителей, отраженными на скриншотах [48, 81, 82, 83, 84, 87]. Ознакомившись со всеми скриншотами в их взаимосвязи, коллегия установила указание на фотографиях этикеток следующей информации о товарах:

- указанный в отзыве потребителя от 21.02.2017 торт «Три шоколада» [48, с. 1] изготовлен ООО «Волга-Виво» (Волгоградская область) по СТО 46019186-001-2010 с изм. №1, дата изготовления: 11.02.2017;

- указанный в отзыве потребителя от 03.06.2017 торт «Три шоколада» [48, с. 1] изготовлен ООО «Волга-Виво» (Волгоградская область) по СТО 46019186-001-2010 с изм. №1, дата изготовления: 25.05.2017;

- указанный в отзыве потребителя от 05.01.2018 торт «Три шоколада» [48, с. 1] изготовлен «Vivo», иные данные не видны на фотографиях продукции / этикетки;

- указанный в отзыве потребителя от 01.07.2017 торт «Три шоколада» от «Шеф-кондитера АВ» [48, с. 2] изготовлен «Городской супермаркет» (Москва) по ТУ 9130-017-14239101-07, дата изготовления не указана, дата упаковки: 27.06.2017;

- указанный в отзыве потребителя от 14.09.2016 торт «Три шоколада» [48, с. 2] изготовлен ООО «Волга-Виво» (Волгоградская область) по СТО 46019186-001-2010 с изм. №1, дата изготовления: 12.09.2016;

- указанный в отзыве потребителя от 09.01.2014 торт «Три шоколада» из магазина «Азбука Вкуса» [81] изготовлен 08.02.2013 – практически за год до даты размещения отзыва, производитель не указан;

- указанный в отзыве потребителя от 23.05.2014 торт «Три шоколада» от «Александра Селезнева» [82] изготовлен ООО «Кондитерский Дом А. Селезнева» (Москва) по ТУ 9130-001-71660875-12, дата изготовления отсутствует;

- указанный в отзыве потребителя от 19.01.2015 десерт «Три шоколада» [83] изготовлен ООО «Ваниль» (Москва), дата изготовления 11.01.2015;

- указанный в отзыве потребителя от 01.11.2015 торт «Мишель Ля Рашель три шоколада» [84] изготовлен ИП Сауткиным С.Н. (Нижегородская область) по ТУ 9130-016-01093202152-11, дата изготовления отсутствует;

- указанный в отзыве потребителя от 30.12.2016 торт «Чизкейк Три шоколада» (Шоколя де Труа) от «Александра Селезнева» [87] изготовлен ООО «Три шоколада» (Москва) по ТУ (номер неразборчиво), дата изготовления отсутствует.

С учетом того, что вводимая в гражданский оборот пищевая продукция не может не содержать даты изготовления<sup>1</sup> на этикетке, данные скриншоты в совокупности подтверждают только производство продукции «торт «Три шоколада» ООО «Ваниль» в 2015 г. и ООО «Волга-Виво» в 2016 г. и в 2017 г. Представленных в дело сведений об остальных производителях недостаточно для констатации соответствующих фактов. При этом важным является то, что объемы производства и реализации товаров двумя упомянутыми изготовителями не известны.

Ссылки лица, подавшего возражение, на присутствие в меню предприятий «Витязь» (г. Муром), «Пекарня избушка» (г. Нижневартовск), «Crazybrothers» (Москва), «Newtort.ru», (Москва), в каталоге Интернет-магазина (Москва) предложений к продаже торта «Три шоколада» с периода, предшествующего дате приоритета оспариваемого товарного знака, не зафиксированы должным образом архивными копиями страниц сайтов, в связи с чем нельзя установить факт присутствия на соответствующих сайтах (<http://muromcafe.ru/>, <https://izba-nv.ru/>, <https://crazybrothers.ru>, <https://newtort.ru>, <https://mosbaker.ru/>) названного предложения к продаже на 08.05.2015, 29.12.2015, 26.10.2017, 09.05.2013, 12.06.2016, как на это указывают сведения сайта «google.com».

Незначительный объем доказательств, которые относятся к исследуемому периоду:

- в части упоминания обозначения «Три шоколада» как рецепта в изданиях «Домашний мастер-класс», «Торты, пирожные и десерты: учебное пособие...» 2017 г., «Торты и пирожные», «Домашний повар» 2018 г., на скриншотах [37, 39, 40, 41, 47],

- в части использования обозначения для маркировки тортов двумя производителями [48, 83],

---

<sup>1</sup> см. ст. 10 Закона РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», п. 3.1, п. 3.5.13 Национального стандарта Российской Федерации ГОСТ Р 51074-2003 «Продукты пищевые. Информация для потребителя»; п. 4.1 (1) Технического регламента Таможенного союза ТР ТС 022/2011.

- в части обнаружения поисковым ресурсом как части меню и каталогов предприятий питания, интернет-магазинов [скриншоты встроены в текст пояснений от 23.08.2024] –

в своей совокупности не позволяют сделать вывод о повсеместности использования обозначения «Три шоколада» в качестве наименования вида товара или товара определенного вида, так как для категории вошедших во всеобщее употребление обозначений важным аспектом является именно широкое использование обозначения в различных слоях: среди производителей, среди потребителей, среди специалистов в данной области (в частности, кондитеров). Надлежащие с точки зрения дат сведения носят либо бытовой характер, либо представлены незначительными упоминаниями. Как указывалось ранее, для признания вхождения обозначения во всеобщее употребление применение обозначения должно иметь распространение не только среди потребителей, но и среди производителей, специалистов торговли.

Обнаружение поисковым ресурсом («google.com») множества упоминаний, которые могут быть релевантными, само по себе не может быть положено в основу вывода о превращении товарного знака в наименование товара. Такой процесс может происходить от нескольких лет до десятилетий и привести или не привести в конечном итоге к всеобщности использования обозначения в качестве вида товара, на что влияет активность использования товара, позиционирование обозначения на рынке, наличие иных обозначений, способных идентифицировать товар.

С учетом сказанного, перечисленными документами лицом, подавшим возражение, продемонстрировано только то, что процесс применения обозначения «Три шоколада» до 16.02.2018 затрагивал, в основном, сферы бытового / разговорного применения в общественной жизни, а также в отдельных случаях для маркировки товаров, однако этого недостаточно для признания его вошедшим во всеобщее употребление.

Срок применения спорного обозначения различными категориями лиц, продемонстрированный фактическими материалами, признанными релевантными,

незначителен для рассматриваемой группы товаров – кондитерских изделий – номенклатура которых быстро и часто меняется.

То обстоятельство, что спорное обозначение обнаруживается в контексте продукции разных видов и составов: тортов бисквитных, творожных или муссовых, маффинов, пирожных, – также влияет на неопределенность применения обозначения «Три шоколада» в каком-либо одном качестве, благодаря чему может быть приобретена его способность служить ориентиром как категория товаров.

Резюмируя сказанное, отсутствие достаточных фактических данных об использовании спорного обозначения производителями аналогичной продукции означает, что соответствующий признак вошедшего во всеобщее употребление обозначения установлен быть не может. Как указывалось ранее, только при наличии всех признаков (длительность применения, использование обозначения в качестве названия (наименования) товара специалистами производств, работниками торговли, потребителями, использование обозначения для одного и того же товара или товаров того же вида, выпускаемых различными изготовителями) обозначение может быть отнесено к категории вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Кроме фактических данных о применении обозначения «Три шоколада» лицом, подавшим возражение, представлены результаты социологических опросов.

Первое социологическое исследование [2], проведенное исследовательской организацией в период с 23.03.2023 по 29.03.2023, касалось восприятия российскими потребителями кондитерских изделий обозначения «Три шоколада» (в том числе в ретроспективе на 2018 год). На вопрос № 1 о том, с чем у потребителей ассоциируется словосочетание «Три шоколада», 79 % назвали торт, пирожное, десерт; еще 24 % назвали сладости, шоколад, конфеты.

Важно обратить внимание на то, что в самом словосочетании «Три шоколада» присутствует слово «шоколад», поэтому такие ответы респондентов могут быть в значительной степени продиктованы данным обстоятельством.

На вопрос № 2 «Как вы считаете «Три шоколада» - это указание на вид / рецепт продукции, которая может производиться самыми разными производителями

или это название / бренд продукции, который индивидуализирует продукцию одного конкретного производителя?» 88 % опрошенных сказали, что это указание на вид / рецепт продукции, которая может производиться разными производителями и только 7 % решили, что это может быть «брендом». Третий вопрос «На ваш взгляд продукция с названием «Три шоколада» производится каким-то одним конкретным производителем или производится разными и не связанными между собой производителями» 87 % опрошенных ответили «разными и не связанными между собой производителями». В числе опрошенных 10 % никогда не покупают кондитерские изделия, 5 % покупают их раз в год или реже, 8 % покупают их раз в полгода.

Второе социологическое исследование [42] проведено с 25.05.2023 по 29.05.2023. Опрос проводился среди потребителей, которые не являются специалистами в области маркетинга, юриспруденции, телевидения, средств массовой информации, исследования рынка. Данным людям спросили, с чем ассоциируются у них словосочетание «Три шоколада», затем «Является ли это обозначение указанием на вид рецепт продукции или на бренд», а затем товар «производится одним производителем или разными». В связи с восприятием словосочетания «Три шоколада» 94 % опрошенных назвали торт, пирожное, десерт. При этом 83 % опрошенных посчитали, что это указание на вид / рецепт продукции, и только 9 % решили, что это «бренд». В отношении возможности служить индивидуализирующим обозначением 83 % опрошенных предположили, что такой товар производится разными и не связанными между собой изготовителями. Далее этих респондентов спросили, не являются ли они работниками в сфере торговли или общественного питания: 64,9 % опрошенных работали в сфере торговли или общественного питания, именно у этой группы спросили, известно ли им обозначение «Три шоколада», на что 93 % ответили положительно, при этом 53 % посчитали, что такая продукция производится разными изготовителями.

Третье социологическое исследование «Восприятие продавцами обозначения «Три шоколада» в качестве бренда кондитерских изделий или рецепта, сорта кондитерских изделий» [51] проведено среди продавцов магазинов и отделов



магазинов, где продаются торты, пирожные, эклеры. На вопрос № 1 о том, слышали ли опрашиваемые когда-либо о кондитерском изделии «Три шоколада», 60 % ответили отрицательно, 40 % – слышали о таком кондитерском изделии. Затем респондентов спросили, для каких именно кондитерских изделий используется это словосочетание, предложив различные варианты ответов, среди которых «торты», «конфеты», «пирожные», «вафли», «пряники», «зефир», «мармелад», – 67 % опрошенных выбрали торты.

Также данную группу респондентов спросили, указывает ли словосочетание «Три шоколада» на какие-то свойства, характеристики или особенности изделия, на какие именно. Респонденты ответили, что указывает, при этом большинство из них выделили «три вида шоколада» или «наличие шоколада в составе». Также этих респондентов спросили, считают ли они, что кондитерские изделия, на упаковках которых размещено словосочетание «Три шоколада», выпускает одна компания или многие, не связанные между собой компании, и 45 % ответили «многие, не связанные между собой компании», 43 % ответили «одна конкретная компания» и 12 % затруднились ответить.

Четвертое социологическое исследование «Восприятие обозначения «Три шоколада» в качестве бренда кондитерских изделий или рецепта, сорта кондитерских изделий» [52] проведено среди жителей городов России, покупающих кондитерские изделия раз в месяц и чаще. Первым вопросом их спросили, слышали ли они когда-то словосочетание «Три шоколада», 63 % ответили отрицательно. Далее их спросили, для каких товаров используется словосочетание: многие респонденты назвали шоколад, шоколадные изделия, торт, конфеты, кондитерские изделия, сладости, десерты. Когда потребителям предложили определенное количество вариантов ответов, среди которых товары совершенно разных потребительских групп (кондитерские изделия, мыло, сигары, косметика), то 89 % ответили «кондитерские изделия». Такой результат является очевидным, потому что в самом обозначении присутствует слово «шоколад», а 63 % опрошенных ранее вообще не слышали про спорное обозначение. Вопрос № 4 касался мнения потребителей о том, для каких конкретно кондитерских изделий используется

спорное словосочетание: 62 % респондентов предположили, что для товара «торты», 55 % предположили, что для товаров «конфеты», 37 % предположили, что для товаров «пирожные», при этом потребитель мог дать несколько вариантов ответов. Шестым и седьмым вопросом у потребителей спросили, указывает ли размещенное на упаковке кондитерского изделия словосочетание «Три шоколада» на какие-то характеристики и особенности этого изделия, если да, то на какие: 78 % и 88 % среди тех, кто ранее был знаком с обозначением, решили, что оно указывает на определенные характеристики, при этом эти характеристики связаны с наличием в составе трех видов шоколадов. На вопрос о том, является ли обозначение «Три шоколада» брендом или рецептом, 60 % ответили, что «скорее рецепт», вариант «бренд» назвали 23 %.

В части возможности указать, один или разные производители изготавливают данные товары, 43 % предположили, что разные, но 39 % решили, что один конкретный изготовитель. Из числа респондентов, которые были знакомы с обозначением «Три шоколада», ответ «разными производителями» дали 71 %.

Пятое социологическое исследование «Восприятие специалистами обозначения «Три шоколада» в качестве бренда кондитерских изделий или рецепта, сорта кондитерских изделий» [55] было проведено среди специалистов российских компаний, чья профессиональная деятельность связана с производством кондитерских изделий. Из отобранных для исследования людей 58 % ранее слышали о кондитерском изделии «Три шоколада» и считают, что данное словосочетание используется для тортов и пирожных или конфет. При этом относительно характеристики свойств изделия 82 % считают, что обозначение характеризующее и относится к трем видам шоколада либо наличию шоколада в составе. 24 % респондентов данной группы опрошенных решили, что это обозначение является «брендом», 69 % полагают, что «Три шоколада» – это рецепт или сорт, 62 % опрошенных сочли, что производится данный продукт разными изготовителями.

Коллегия, оценив каждый в отдельности и в совокупности представленные лицом, подавшим возражение, пять указанных исследований [2, 42, 51, 52, 55],

отмечает, что факт использования в составе словосочетания «Три шоколада» слова «шоколад» безусловно ориентирует относительно области возможного применения обозначения, вследствие чего формулировки вопросов не приводят к возможности установить истинное мнение потребителей в части способности обозначения восприниматься как наименование вида товара. Особенность проведения опросов для оценки признаков вошедшего во всеобщее употребление обозначения связана с необходимостью установить повсеместность превращения обозначения, в целом способного индивидуализировать товар и не являющегося характеристикой товара, в обозначение видовое, которое само по себе приобретает свойства простого наименования товара. В ситуации использования в опросах смешения понятий состав / рецепт, свойства / характеристики товаров ценность полученных результатов снижена. Более того, качество выборки респондентов имеет высокое значение, поскольку в данном случае требуется установить ретроспективный факт – превращение наименования «Три шоколада» в видовое наименование товара ранее 16.02.2018.

Результаты опросов [2, 42], в том числе в части формирования выборки, были подвергнуты критике другой социологической организацией, изложенной в заключении № 181-2023 от 05.10.2023 [49]. Ответ на замечания, с учетом разъяснений проводившей исследования [2, 42] организации, представлен в отзыве [54] и в комментариях [130]. Как отмечает исследовательская организация, выборка респондентов путем «вопросов-фильтров» проведена в конце опроса намеренно, для недопущения влияния вопроса про частоту покупки продукции на ответы респондентов. При этом соответствие респондента, прошедшего опрос, требованиям выборки, в том числе для ответа на ретроспективный блок вопросов, оценивался исследовательской организацией после получения всех данных.

Таким образом, из опрошенных 1633 человек выборку потребителей в исследовании [2] составили 1258 человек, для ретроспективных вопросов – 1196 человек. Следовательно, результаты этого исследования в части формирования выборки могут быть приняты во внимание, однако это не отменяет недостатков формулировок вопросов, которые смешивают понятия состав / рецепт, свойства /

характеристики товаров и выявляют возможную описательность словосочетания, включающего слово «шоколад», по отношению к кондитерским изделиям, то есть не дают ответа на значимые для предмета настоящего рассмотрения аспекты: в каком качестве словосочетание «Три шоколада» воспринимается респондентами, как давно потребители знают о соответствующем значении спорного обозначения, много ли независимых изготовителей такой продукции встречалось им на рынке.

Что касается формирования выборки в исследовании [42], то она не может быть признана в полной мере состоятельной, поскольку отборочный вопрос внес в выборку лиц, работающих в сфере торговли, также лиц, работающих в сфере общественного питания, в то время как для опроса специалистов важен не сектор экономики, в котором лицо трудоустроено, а действительная осведомленность в области производства/продажи товаров, для которых проводится исследование. Так, отбор по признаку «специалист в сфере торговли (в том числе кондитерскими изделиями)», который определяется самим опрашиваемым, может включать различные толкования данной формулировки респондентом, что не позволяет убедиться в правильности выборки. Аналогично, критерий «специалист в сфере общественного питания (в том числе в категории кафе, булочные и т.д.)» может не относиться к информированному специалисту в вопросе исследования, в то время как работники производственных предприятий кондитерских изделий в выборку не попали. Таким образом, отбор опрашиваемых для исследования мнения специалистов является некорректным и/или не раскрытым.

Результаты опросов [51, 52, 55] также получили замечания социологической организации, изложенные в заключении № 69-2024 от 01.04.2024 [56], которое учитывается коллегией безотносительно тех правовых выводов, которые в нем приведены (например, «не может свидетельствовать о вхождении во всеобщее употребление...» [56, с. 10], «может в совокупности с рядом других данных свидетельствовать о разных вещах. Например, о различительной способности обозначения.» [56, с. 11]). В частности, критике подвергнут инструментарий исследований, выборка опрашиваемых в категории «специалисты».

Коллегия полагает, что категория «продавцы магазинов/отделов магазинов, в которых продаются торты, пирожные или эклеры» в исследовании [51] отвечает требованию релевантности выборки, хотя и составляет только одну из ее частей. К другим специалистам в рассматриваемом вопросе исследования могут быть отнесены официанты кафе, кондитерских, ресторанов, повара-кондитеры, работники цехов кондитерских производств и другие. При этом опрос сотрудников организаций по производству кондитерских изделий отражен в самостоятельном исследовании [55], где выборка касается сотрудников кондитерских производств, порядок отбора «логический». Выборка потребителей в исследовании [52] составлена по частоте покупки кондитерских изделий, которые являются товарами широкого потребления, но не обязательно повседневного спроса, следовательно, такая частота покупки в достаточной степени отражает адресата рассматриваемых товаров. В то же время продемонстрированные в исследованиях [51, 52, 55] ответы не позволяют обнаружить у обозначения «Три шоколада» тех признаков, которые направлены на признание его вошедшим во всеобщее употребление. Так, на вопрос об известности обозначения и давности такой известности большинство респондентов в опросах [51, 55, 52] ответили отрицательно или указали небольшую давность:

- в опросе среди продавцов [51] 34 % из 160 человек узнали о нем в 2020-2021 гг., 27 % из 160 человек – в 2018-2019 гг., 60 % из 400 опрошенных не знают такого обозначения для кондитерских изделий;

- в опросе работников кондитерских производств [55] 28 % из 230 человек узнали о нем в 2020-2021 гг., 23 % человек – в 2018-2019 гг., 58 % из 400 опрошенных не знают такого обозначения для кондитерских изделий;

- в опросе среди потребителей [52] по 21-23 % из 515 человек узнали о нем в 2018-2019 гг., 2020-2021 гг., 63 % из 1500 опрошенных не знают такого обозначения для кондитерских изделий.

Исходя из названных показателей, дальнейшие ответы по видам кондитерских изделий, к которым может быть отнесено обозначение «Три шоколада», являются догадками, в основе которых может быть присутствие слова «шоколад» в составе

обозначения. Так, в исследовании среди продавцов [51] из 160 человек, знакомых с обозначением «Три шоколада», 83 % ответов относится к тортам, что в общей совокупности выборки составляет 33 %  $((160*0,83)/400=0,332)$ , в исследовании работников производств [55] из 230 человек, знакомых с обозначением «Три шоколада», 81 % ответов относится к тортам, что в общей совокупности выборки составляет 46,6 %  $((230*0,81)/400=0,466)$ . Аналогично, в исследовании потребителей [52] из 515 человек, знакомых с обозначением «Три шоколада», 80 % ответов относится к тортам, что в общей совокупности выборки составляет 27,5 %  $((515*0,80)/1500=0,275)$ .

Ретроспективный блок вопросов в исследованиях [51, 52, 55] не представлен. Действительно, из полученных результатов следует, что часть специалистов торговли (продавцов), работников производств и часть потребителей ассоциируют спорное обозначение с тортами, но знают о нем недавно. Остальные вопросы, направленные на выяснение мнения респондентов о том, в каком качестве они знают спорное обозначение, сформулированы некорректно «Как Вы считаете, данное словосочетание, размещенное на упаковке кондитерского изделия, указывает или не указывает на какие-либо свойства, характеристики, особенности этого изделия», поскольку по рассматриваемому предмету спора описательная способность обозначения по отношению к маркируемым товарам не устанавливается.

Проанализированные результаты исследований мнения потребителей, продавцов кондитерских изделий, работников кондитерских производств [2, 42, 51, 52, 55], с учетом названных недостатков по формированию выборки и инструментарию исследований, могут свидетельствовать о присутствии у части опрошиваемых осведомленности об обозначении «Три шоколада» как категории продукта – кондитерского изделия – без возможности исключить влияние слова «шоколад» на появление такой связи, что может указывать на потенциальное «размывание» различительной способности. Однако длительность знакомства с обозначением в соответствующем качестве невысока, а использование в опросах смешения понятий состав / рецепт, свойства / характеристики товаров сообщает о

результатах, которые не характеризуют вошедшее во всеобщее употребление обозначение. Кроме того, коллегия обращает внимание на то, что мнение какой-либо группы (потребителей, специалистов торговли, специалистов в области производства) без фактических данных о широком и длительном использовании спорного обозначения различными независимыми изготовителями, не позволяет сделать обоснованный вывод о вхождении обозначения во всеобщее употребление.

Кроме выявленных недостатков исследований [2, 42, 51, 52, 55], коллегия обращает внимание на то, что правообладателем опровергнута часть полученных результатов путем представления исследования № 69-2024 от 01.04.2024 [56], которое содержит три самостоятельных опроса: среди потребителей кондитерских изделий, среди специалистов, занятых в сфере производства кондитерских изделий, среди специалистов, занятых в сфере торговли кондитерскими изделиями.

Так, опрос мнения потребителей [56, анкета – с. 145-156, ответы – с. 28-52] проведен среди тех из них, кто приобретает кондитерские изделия хотя бы раз в месяц или чаще, что отражает отбор релевантной группы. На первый вопрос, с чем у потребителей ассоциируется обозначение «Три шоколада», 43 % опрошенных назвали различные торты, пирожные и иные десерты, 22 % указали на разнообразие шоколадных вкусов, лишь 10 % назвали торт с особой рецептурой. Далее у потребителей спросили, было ли им ранее знакомо обозначение «Три шоколада», 49 % сказали, что да, 48 % сказали, что нет. Следующий вопрос был сформулирован относительно мнения потребителя о том, проставляет ли компания-производитель обозначение «Три шоколада» на своем товаре для того, чтобы отличить товары одного производителя от товаров другого производителя, либо для того, чтобы указать на название товара, 64 % опрошенных полагают, что проставление такого обозначения осуществляется для отличия товаров одного производителя от другого, но 31 % респондентов посчитали, что такое словосочетание служит указанием на название / наименование товаров. На вопрос о том, используется ли обозначение «Три шоколада» одной компанией или разными, но связанными между собой компаниями, 55 % ответили «одной компанией», 15 % – «разными, но связанными между собой компаниями» и 18 % ответили «разными и никак не связанными между

собой компаниями». Те же вопросы, заданные в ретроспективном блоке, показали сопоставимые результаты о восприятии, но более низкие показатели известности (41 % было знакомо спорное обозначение на 01.01.2018-16.02.2018).

Следующее социологическое исследование [56, анкета – с. 157-167, ответы – с. 29-53] проведено среди лиц, которые в течение последних шести месяцев трудились в сфере производства кондитерских изделий. Вопрос № 1 был связан с впечатлением, которое производит обозначение «Три шоколада»: 40 % ассоциировали его с тортами, пирожными, иными десертами, 18 % назвали разнообразие шоколадных вкусов, 13 % назвали торт с особой рецептурой, 12 % указали «три плитки шоколада». Второй вопрос о знакомстве с обозначением «Три шоколада» показал, что 57 % знают его, 40 % не знакомы. Вопрос о том, проставляет ли производитель обозначение «Три шоколада» на своем товаре как средство индивидуализации или указание на наименование товара, показал, что 61 % работников производства кондитерских изделий считают его средством отличия товара одного производителя от товаров другого производителя и 38 % предположили его назначение указать на название / наименование товаров. На вопрос о том, используется ли обозначение «Три шоколада» одной компанией или разными, 51 % посчитали, что используется одной компанией, 22 % выбрали ответ «разными, но связанными компаниями» и 26 % посчитали, что данное обозначение используются разными и никак не связанными между собой компаниями. Те же вопросы, заданные в ретроспективном блоке, показали сопоставимые результаты (отличия незначительны).

Последнее социологическое исследование [56, анкета – с. 168-178, ответы – с. 30-54] проведено среди специалистов торговли, для отбора которых спрашивали, в какой из перечисленных сфер работает респондент в течение последних шести месяцев. Интервью проводилось среди тех, кто ответил, что занят в торговле кондитерскими изделиями. Вопрос об ассоциациях с обозначением «Три шоколада» показал, что 41 % ассоциируют его с тортами, пирожными и десертами, 17 % – с разнообразием шоколадных вкусов и 15 % указали на торт особой рецептуры. На второй вопрос о том, знакомо или нет обозначение «Три шоколада», 61 %



респондентов ответили положительно и 36 % ответили отрицательно. 54 % опрошенных сочли, что спорное обозначение проставляется производителем в качестве средства индивидуализации, 44 % полагают, что обозначение проставляется для указания на название / наименование товаров. При этом 47 % решили, что обозначение используется одной компанией, 25 % назвали ответ «разными, но связанными между собой компаниями» и 26 % ответили, что используются разными и никак не связанными между собой компаниями. Те же вопросы, заданные в ретроспективном блоке, показали сопоставимые результаты (отличия незначительны).

Коллегия отмечает, что вопрос № 3 (Представьте, что... Вы подумаете, что...) всех трех упомянутых исследований, содержащихся в заключении [56], является предположительным, поскольку требуется представить гипотетическую ситуацию и то, что мог бы подумать опрашиваемый, оказавшись в ней. Данный вопрос, хотя и нацелен установить спонтанное восприятие спорного обозначения, но не отражает мнение респондента об этом, а фиксирует предположение опрошенного о своих мыслях, которые могут возникнуть в какой-то ситуации.

В отношении опросов, проведенных по инициативе правообладателя [56], лицо, подавшее возражение, представило критику исследовательской организации [57], которая обратила внимание на то, что выборка для исследования смещена в сторону проживающих в городах, географический охват раскрыт не в полной мере, портрет респондентов не до конца ясен. Кроме того, подвергнуто критике то, что частота покупки кондитерских изделий при формировании выборки не подвергнута самостоятельной оценке на ретроспективную дату, а также обнаружение описок / ошибок / сложных конструкций в формулировках вопросов.

Коллегия отмечает, что все представленные сторонами спора исследования имеют замечания к выборкам в исследованиях, к формулировкам вопросов и к инструментарию. В частности, участники исследования должны принадлежать к группам, релевантным целям анализа: потребители кондитерских изделий, специалисты в сфере производства и торговли кондитерскими изделиями. При этом для потребителей важно учитывать частоту покупок кондитерской продукции,

чтобы охватить действительно релевантную аудиторию товара, в то время как частота покупки кондитерских изделий сторонами использована разная, что не позволяет в полной мере сопоставить полученные каждой из сторон спора результаты.

Резюмируя изложенное, результаты всех социологических исследований, представленных в материалы дела, несмотря на выявленные недостатки в методологии (которые снижают их доказательную ценность), подтверждают некоторую осведомленность опрашиваемых об обозначении «Три шоколада», но степень его известности не высока и не имеет длительного характера ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака. Противоречивые результаты, замечания к выборкам в исследованиях, а также опровержения правообладателя (в частности, результаты исследования [56]) указывают на невозможность опираться только на данные опросов, так как они показывают, что индивидуализирующая способность спорного обозначения сохраняется в восприятии значительной доли респондентов. Таким образом, исходя из имеющихся результатов опросов обозначение «Три шоколада» нельзя однозначно признать вошедшим во всеобщее употребление в качестве видового наименования товаров на 16.02.2018.

С учетом вышесказанного наличие признака вошедшего во всеобщее употребление обозначения, который может быть отражен восприятием спорного обозначения релевантных групп лиц, в данном случае не подтверждено.

В связи с доводом, заявленным 12.07.2024, о возможности признания отсутствия у спорного обозначения различительной способности в силу использования его различными субъектами хозяйственной деятельности, действующими в том же сегменте рынка, коллегией установлено следующее.

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

Как изложено выше в настоящем заключении, лицом, подавшим возражение, представлены фактические данные об использовании обозначения «Три шоколада» некоторыми иными производителями тортов в период, предшествующий дате приоритета оспариваемого товарного знака. Так, использование обозначения для маркировки тортов при производстве показано, как минимум двумя производителями [48, 83]. Иные доказательства содержат неполноту данных и не могут быть достоверно приняты в качестве подтверждения факта использования обозначения в соответствующем сегменте рынка иными лицами.

Вместе с тем одного факта использования обозначения различными лицами до даты подачи заявки на товарный знак недостаточно для установления ассоциативных связей, которые возникли или могли возникнуть у потребителей в связи с этим обозначением, и, соответственно, для вывода об отсутствии у обозначения различительной способности. Этот факт должен учитываться наряду с другими обстоятельствами, свидетельствующими о формировании или вероятности формирования у потребителей ассоциаций в связи с конкретным обозначением.

Такие обстоятельства могут следовать из результатов социологических исследований, подробное содержание которых представлено выше в настоящем заключении.

По данным опросов, выявлено, что значительное число респондентов ассоциирует обозначение «Три шоколада» с десертом или товарной категорией в целом, и у респондентов имеются сложности с определением того, является ли спорное обозначение средством индивидуализации одного производителя или относится к широко используемым разными субъектами обозначениям, что характеризует «размывание» различительной способности обозначения.

Рекламная активность с присутствием различных предложений к продаже тортов «Три шоколада» разными лицами в исследуемый коллегией период демонстрируется лицом, подавшим возражение, данными из поискового сервиса, из которых невозможно установить ни действительность размещения предложений в указанную дату, ни тот факт, что такие предложения имели именно коммерческий, а не бытовой, развлекательный или образовательный характер.

На момент проведения опросов и в период рассмотрения возражения связь с разными производителями для идентификации продукции коллегией не оценивается (большинство источником, представленным лицом, подавшим возражение), поскольку это не относится к предмету спора, связанному с оценкой охраноспособности товарного знака. При этом три из пяти опросов, результаты которых представлены лицом, подавшим возражение, не имеют ретроспективного блока, опрос [2] в ретроспективном блоке не содержит вопросов, значимых для вывода об иных производителях продукции под спорным обозначением, а результат опроса [42] (53,6 % сочли обозначение используемым «разными, не связанными между собой производителями, 35,1 % не дали ответа на данный вопрос) показал затруднения специалистов, работающих в сфере торговли, в однозначном восприятии. В свою очередь, контррасследование [56] показало на 16.02.2018 более низкий показатель среди тех, кто полагает обозначение используемым разными и не связанными производителями – 18 % потребителей, 26 % специалистов торговли и специалистов кондитерских производств.

Таким образом, данные опросов демонстрируют появление у некоторых потребителей ассоциативных связей с конкретным видом изделия (тортом), тем не менее, в совокупности учитываемых данных для вывода о том, что обозначение «Три шоколада» утратило различительную способность на 16.02.2018, не имеется достаточных оснований.

Доводы сторон спора об иных спорах не могут быть приняты во внимание, поскольку содержащиеся в них выводы не относятся к предмету рассмотрения по настоящему возражению.

Что касается документов правообладателя об использовании обозначения «Три шоколада», то они в данном случае не влияют на вывод коллегии.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.05.2023, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 702911.**