

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 с изменениями и дополнениями, рассмотрела поступившее 09.07.2018 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590186, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Домашние шедевры», г. Нижний Новгород (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установлено следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака с приоритетом от 14.08.2015 по заявке № 2015725549 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 10.10.2016 за № 590186. Товарный знак зарегистрирован на имя Бурак Натальи Станиславовны, Москва (далее – правообладатель), в отношении товаров 29, 30, 31 и 32 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), перечисленных в перечне свидетельства.

Решением Роспатента от 09.02.2018 правовая охрана товарного знака по свидетельству № 590186 признана недействительной в отношении товаров 29 класса МКТУ – *«айвар [консервированный перец]; водоросли морские обжаренные; грибы*

консервированные; горох консервированный; икра баклажанная; икра кабачковая; капуста квашеная; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; консервы овощные; консервы фруктовые; корнишоны; лук консервированный; муссы овощные; овощи консервированные; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; оливки консервированные; паста томатная; пикули; пюре томатное; салаты овощные; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; хлопья картофельные; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные», товаров 30 класса МКТУ – «заправки для салатов; соус томатный».

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 09.07.2018, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 590186 произведена в нарушение требований, установленных пунктом 8 статьи 1483 Кодекса.

Возражение основано на следующих доводах:

- лицо, подавшее возражение, уже обращалось с возражением против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590186 в отношении части товаров, которое было удовлетворено;

- доводы настоящего возражения аналогичны доводам возражения, по результатам которого было принято решение от 09.02.2018;

- целью подачи нового возражения является признание недействительным правовой охраны товарного знака в отношении части товаров, которые не были предметом рассмотрения ранее, однако, которые также являются однородными товарам, реализуемым ООО «Домашние шедевры» в период до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- лицо, подавшее возражение, просит при рассмотрении настоящего возражения учесть ранее установленные обстоятельства;

- лицо, подавшее возражение, зарегистрированное в качестве юридического лица 27 апреля 2015 года, осуществляет поставку товаров с логотипом «Домашние шедевры»;

- лицо, подавшее возражение, ведет активную коммерческую деятельность при использовании своего фирменного наименования, а также коммерческого обозначения «Домашние шедевры»;

- регистрация товарного знака по свидетельству № 590186 препятствует свободному обороту на территории Российской Федерации товаров лица, подавшего возражение, и прямым образом нарушает его право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности;

- словесная часть оспариваемого товарного знака тождественна фирменному наименованию ООО «Домашние шедевры», а также используемому им коммерческому обозначению, право на которые возникло у лица, подавшего возражение, до даты приоритета товарного знака по свидетельству № 590186;

- с момента возникновения лицо, подавшее возражение, ведет активную коммерческую деятельность, связанную с производством, продажей и продвижением натуральных продуктов питания, используя свое фирменное наименование, а также коммерческое обозначение «Домашние шедевры»;

- продукция «Домашние шедевры» предлагается к продаже в крупных розничных торговых сетях (Пятерочка, Перекресток, О'КЕЙ, АЗБУКА ВКУСА, Гипермаркет Карусель) и является узнаваемой потребителем;

- в марте 2017 года продукция лица, подавшего возражение, была выбрана в качестве победителя телепрограммы «Контрольная закупка» на Первом канале (<http://www.1tv.ru/shows/kontrolnaya-zakupka/vypuski/kapusta-kvashenaya-kontrolnaya-zakupka-vypusk-ot-03-03-2017>);

- лицо, подавшее возражение, является владельцем сайта в сети Интернет <http://domshedevr.ru>, на котором представлены реализуемые товары;

- до августа 2015 года лицо, подавшее возражение, осуществляло производство своими силами (в виду специфики товара), а после августа 2015 года с

привлечением ООО «ОптПродукт» в качестве поставщика сырья: на продукции размещена информация о том, что она изготовлена по заказу и для ООО «Домашние шедевры»;

- лицом, подавшим возражение, и ООО «ОптПродукт» был заключен договор поставки продовольственных товаров от 01.08.2015, согласно которому ООО «ОптПродукт» обязался изготавливать и передавать лицу, подавшему возражение, продовольственные товары с обязательным указанием фирменного наименования последнего, с логотипом и текстом «Домашние шедевры» на каждой ассортиментной единице товара согласно спецификации;

- деятельность лица, подавшего возражение, касается производства и реализации товаров, являющихся соленьями и салатами из овощей и мясных и рыбных продуктов;

- однородными соленьям являются следующие товары: *«артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; трюфели консервированные; экстракты водорослей пищевые; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; мякоть фруктовая; пюре клюквенное; пюре яблочное; салаты фруктовые; фрукты глазированные; фрукты замороженные»;*

- реализация нарезок из мясных или рыбных продуктов, а также приготовленных салатов, осуществляется в одном отделе продаж розничных магазинов, что позволяет потребителям сделать вывод о принадлежности товаров одному производителю;

- в состав салатов, реализуемых лицом, подавшим возражение, входят продукты животного происхождения и рыбные продукты (например, в салаты «Морковь с кальмарами по-корейски», «Сельдь под шубой»), следовательно, товары *«анчоусы; желе мясное; желе пищевое; консервы мясные; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски неживые; муссы рыбные; мясо консервированное; омары неживые; продукты пищевые рыбные; птица домашняя неживая; раки неживые;*

ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; сельдь неживая; трепанги неживые; голотурии неживые; тунец неживой; устрицы неживые» оспариваемой регистрации являются однородными салатам, поскольку относятся к одному виду (приготовленные продукты питания), имеют одну природу (посоленные, законсервированные впрок продукты, заранее приготовленные нарезки из овощей или мясных/рыбных продуктов), общие каналы сбыта, в связи с чем могут быть отнесены потребителями к одному источнику происхождения.

На основании изложенного в возражении выражена просьба о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590186 в отношении товаров 29 класса МКТУ – *«алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; анчоусы; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; закуски легкие на основе фруктов; компоты [десерт из вареных фруктов]; желе мясное; желе пищевое; консервы мясные; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; мидии неживые; моллюски неживые; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо консервированное; омары неживые; продукты пищевые рыбные; птица домашняя неживая; пюре клюквенное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; салаты фруктовые; сардины неживые; сельдь неживая; трепанги неживые; голотурии неживые; трюфели консервированные; тунец неживой; устрицы неживые; фрукты глазированные; фрукты замороженные; экстракты водорослей пищевые»*.

К возражению приложены следующие материалы:

- (1) копия решения Роспатента от 09.02.2018, принятого по результатам рассмотрения возражения, поступившего 21.08.2017, против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590186;
- (2) копия свидетельства о регистрации лица, подавшего возражение;

(3) копия свидетельства о постановке на налоговый учет лица, подавшего возражение;

(4) распечатка сведений из единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) в отношении лица, подавшего возражение, по состоянию на 05.07.2018;

(5) копия устава лица, подавшего возражение, (новая редакция), 2016 г.;

(6) сведения о домене «DOMSHEDEV.RU»;

(7) макеты этикеток;

(8) копии листов-утверждений макетов этикеток от 25.04.2017, 24.03.2017, 23.03.2017, 25.02.2016, 20.04.2016;

(9) копия этикетки продукции с отметкой «Выбор покупателя Контрольная закупка от 05.04.2016»;

(10) копия договора поставки от 01.06.2015 с приложениями;

(11) копия договора на оказание услуг от 01.06.2015;

(12) копии товарных накладных от 22.07.2015;

(13) копия договора поставки продовольственных товаров № 1 от 01.08.2015;

(14) копии счетов-фактур и товарных накладных от 03.08.2015, 04.08.2015, 06.08.2015, 10.08.2015;

(15) копия договора на изготовление и поставку продукции № 134/06 от 20.06.2016 с приложениями;

(16) копия универсального передаточного документа от 30.06.2016;

(17) распечатка кадров из программы «Контрольная закупка», выпуск от 03.03.2017;

(18) распечатка с сайта <http://domshedevr.ru>;

(19) распечатка с сайта <https://otzovik.com>;

(20) распечатка с сайта <https://instamart.ru>;

(21) CD-диск.

В адрес правообладателя и в адрес его представителя, указанные в Госреестре, 06.08.2018 в установленном порядке были направлены уведомления о дате заседания коллегии по рассмотрению возражения, назначенной на 28.09.2018.

Корреспонденция, направленная в адрес правообладателя, была получена адресатом 13.08.2018 (см. сведения о почтовом отправлении согласно идентификатору 12599324571099).

На указанную в уведомлении дату заседания коллегии правообладатель не явился, и отзыв по мотивам поступившего возражения не представил.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы возражения убедительными в части.

С учетом даты (14.08.2015) 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 заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 8 статьи 1483 Кодекса не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения) либо с наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Согласно пункту 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

Согласно пункту 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.



Оспариваемый комбинированный товарный знак «» представлен в виде прямоугольника, в центральной части которого расположена фигура с нанесенным на нее изображением горшочка с ложкой, под которым в две строки заглавными буквами русского алфавита размещен словесный элемент «ДОМАШНИЕ ШЕДЕВРЫ». Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: белый, серый, темно-коричневый, светло-коричневый, коричневый, черный, бежевый.

Правовая охрана оспариваемого товарного знака действует, с учетом решения Роспатента от 09.02.2018, в отношении следующих товаров:

29 - алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; анчоусы; арахис обработанный; артишоки консервированные; белки для кулинарных целей; белок яичный; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; бульоны; варенье имбирное; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; гнезда птичьи съедобные; дичь; желатин; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закваска сычужная; закуски легкие на основе фруктов; изделия колбасные; изюм; икра; икра рыб обработанная; йогурт; кефир [напиток молочный]; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; коктейли молочные; колбаса кровяная; компоты [десерт из вареных фруктов]; консервы мясные; консервы рыбные; концентраты

бульонные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; крем сливочный; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; кумыс [напиток молочный]; лангусты неживые; лецитин для кулинарных целей; лосось неживой; маргарин; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; мармелад, за исключением кондитерских изделий; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао; масло кокосовое жидкое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное для кулинарных целей; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло сливочное; мидии неживые; миндаль толченый; мозг костный пищевой; моллюски неживые; молоко; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко рисовое [заменитель молока]; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко соевое [заменитель молока]; мука рыбная для употребления в пищу; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; напитки молочные с преобладанием молока; оладьи картофельные; омары неживые; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; паштеты из печени; пектины для кулинарных целей; печень; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; продукты молочные; продукты пищевые рыбные; простокваша [скисшее молоко]; птица домашняя неживая; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; салаты фруктовые; сало; сардины неживые; свинина; сельдь неживая; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; смеси жировые для бутербродов; сметана [сквашенные сливки]; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сыры; тахини [паста из семян кунжута]; творог соевый; трепанги неживые; голотурии неживые; трюфели консервированные; тунец неживой; устрицы неживые; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты

сычужные; филе рыб; финики; фрукты глазированные; фрукты замороженные; хумус [паста из турецкого гороха]; цедра фруктовая; чипсы фруктовые; эгг-ног безалкогольный; экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; яйца улитки; яйца.

30 - ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; бадьян; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда на основе лапши; бриоши; булки; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматизатор]; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого [пищевой лед]; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; имбирь [пряность]; йогурт замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей; тартрат калия кислый для кулинарных целей; каперсы; карамель [конфеты]; карри [приправа]; кетчуп [соус]; киш; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; куркума; кускус [крупа]; кушанья мучные; лапша; лед для охлаждения; лед натуральный или

искусственный; лед пищевой; леденцы; лепешки рисовые; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; мальтоза; мамалыга; маринады; марципан; мед; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; орех мускатный; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; паста соевая [приправа]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; паштет, запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто [соус]; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; резинки жевательные; релиш [приправа]; рис; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; сахар пальмовый; сахар; семя анисовое; семя льняное для употребления в пищу; сироп золотой; сироп из мелассы; сладости; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус соевый; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортилы; травы огородные консервированные [специи]; украшения шоколадные для тортов; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья

[продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; цветы или листья, используемы в качестве заменителей чая; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; шоколад; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный.

31 - альгаробилла [корм для животных]; апельсины необработанные; арахис необработанный; артишоки свежие; барда; бобы необработанные; бобы рожкового дерева; плоды цератонии обыкновенной; робиния, сырье; венки из живых цветов; виноград необработанный; водоросли пищевые и кормовые; выжимки плодовые [мезга]; галеты для собак; голотурии живые; трепанги живые; горох необработанный; грибница [мицелий грибной]; грибы необработанные; деревья; деревья пальмовые; дерн натуральный; древесина необработанная; древесина неокоренная; дрожжи кормовые; елки новогодние; жвачка для животных; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жмых арахисовый кормовой; жмых кормовой; жмых кукурузный для скота; жмых рапсовый для скота; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; известь для кормов; икра рыб; какао-бобы необработанные; картофель необработанный; каштаны необработанные; копра; кора необработанная; кора пробковая; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; корма укрепляющие для животных; корневища цикория; корнеплоды съедобные; крапива; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут съедобный необработанный; кустарники; кусты розовые; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лосось живой; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; материалы для подстилок для животных; мешанки из отрубей кормовые; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски живые; мука арахисовая кормовая; мука из льняного семени кормовая; мука кормовая; мука льняная [фураж]; мука рисовая кормовая; мука рыбная кормовая; мульча; напитки для комнатных животных;

овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары живые; орехи [плоды]; орехи кокосовые; орехи кола; отруби зерновые; отходы винокурения кормовые; отходы перегонки вина; пальма [листья пальмовые]; пенка из каракатицы для птиц; перец стручковый [растение]; песок ароматизированный для комнатных животных [наполнитель для туалета]; плоды цитрусовые необработанные; пойло из отрубей для скота; препараты для откорма животных; препараты для повышения яйценоскости домашней птицы; приманка для рыбной ловли живая; продукты обработки хлебных злаков кормовые; проростки ботанические; птица домашняя живая; пшеница; пыльца растений [сырье]; раки живые; ракообразные живые; рассада; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей; ревень необработанный; рис необработанный; рожь; ростки пшеницы кормовые; рыба живая; салат-латук необработанный; сардины живые; свекла необработанная; сельдь живая; семена для посадки; семена льняные кормовые; сено; скорлупа кокосовых орехов; скот племенной; смесь из бумаги и песка для комнатных животных [наполнитель для туалета]; солод для пивоварения и винокурения; солома [фураж]; солома для подстилок; соль для скота; стволы деревьев; стружка древесная для изготовления древесной массы; торф для подстилок для скота; травы прянокусовые необработанные; тростник сахарный; трюфели необработанные; тунец живой; тыквы необработанные; устрицы живые; фрукты необработанные; фундук; фураж; хмель; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; цикорий необработанный; черви шелковичные; чеснок свежий; чечевица необработанная; шишки сосновые; шишки хмелевые; шпинат необработанный; ягоды [плоды] необработанные; ягоды можжевельника; яйца для выведения цыплят; яйца шелковичных червей; ячмень.

32 - аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда

безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; сула; суло виноградное неферментированное; суло пивное; суло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков.

Несоответствие оспариваемого товарного знака положениям, предусмотренным пунктом 8 статьи 1483 Кодекса, в возражении обосновано его сходством с фирменным наименованием и коммерческим обозначением, принадлежащими лицу, подавшему возражение.

При рассмотрении возражения, основанного на доводах о несоответствии оспариваемого товарного знака пункту 8 статьи 1483 Кодекса, подлежат установлению следующие обстоятельства: тождество или сходство до степени смешения оспариваемого товарного знака с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием; возникновение права на фирменное наименование ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака; однородность осуществляемой под фирменным наименованием деятельности товаров и услуг, приведенным в перечне оспариваемой регистрации.

В этой связи коллегия установила следующее.

Сопоставляемые средства индивидуализации обладают высокой степенью сходства, поскольку собственно наименование обратившегося с возражением юридического лица (Домашние шедевры) является фонетически и семантически тождественным словесному элементу оспариваемого товарного знака. При этом

словесный элемент является основным в комбинированном товарном знаке, поскольку именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения в целом.

Лицо, подавшее возражение, было зарегистрировано в ЕГРЮЛ 24.04.2015, то есть ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака (14.08.2015).

В отношении однородности деятельности ООО «Домашние шедевры» товарам 29 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается признание предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590186 недействительным, коллегия отмечает следующее.

Согласно договору (13) ООО «ОптПродукт» обязуется изготавливать и передавать лицу, подавшему возражение, продовольственные товары с обязательным указанием фирменного наименования последнего, с логотипом и текстом «Домашние шедевры» на каждой ассортиментной единице товара согласно спецификации (пункты 1.1, 1.4 договора (13)). Таким образом, лицо, подавшее возражение, не является непосредственным изготовителем товаров, однако, является лицом, по заказу и для которого они изготавливаются, что не противоречит действующему законодательству. Передача продукции лицу, подавшему возражение, подтверждена товарными накладными (14).

Дальнейшая реализация произведенных товаров осуществлялась на основании договора поставки (10) согласно спецификации. Факт поставок подтвержден товарными накладными (12).

Из упомянутых документов усматривается, что в период, предшествующий дате приоритета оспариваемого товарного знака, лицо, подавшее возражение, выступало в гражданском обороте под своим фирменным наименованием при осуществлении деятельности, связанной с производством и реализацией следующих товаров: *салат по-корейски «Витаминный», салат морковь с кальмарами по-корейски, салат морковь по-корейски, салат винегрет овощной, салат «Нежность» с крабовыми палочками, салат «Оливье», салат «Сельдь под шубой», салат по-корейски «Восточный», салат морковь со спаржей по-корейски, имбирь маринованный, огурцы малосольные, чеснок красный соленый.*

Таким образом, деятельность лица, подавшего возражение, касается производства и реализации товаров, являющихся соленьями и салатами на основе овощей, имеющими недлительный срок хранения.

В возражении выражена просьба о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590186 в отношении товаров 29 класса МКТУ – *«алоз древовидное, приготовленное для употребления в пищу; анчоусы; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; закуски легкие на основе фруктов; компоты [десерт из вареных фруктов]; желе мясное; желе пищевое; консервы мясные; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; мидии неживые; моллюски неживые; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо консервированное; омары неживые; продукты пищевые рыбные; птица домашняя неживая; пюре клюквенное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; салаты фруктовые; сардины неживые; сельдь неживая; трепанги неживые; голотурии неживые; трюфели консервированные; тунец неживой; устрицы неживые; фрукты глазированные; фрукты замороженные; экстракты водорослей пищевые»*.

Согласно доводам возражения, реализация нарезок из мясных или рыбных продуктов, а также приготовленных салатов, осуществляется в одном отделе продаж розничных магазинов. Вместе с тем данный довод не может быть отнесен к мясу, рыбе, а также мясной и рыбной консервации.

Согласно сведениям из ЕГРЮЛ в отношении лица, подавшего возражение (4), основным видом его деятельности является «прочие виды переработки и консервирования фруктов и овощей» (дата внесения записи, содержащей указанные сведения – 24.04.2015). Материалами возражения доказан факт осуществления деятельности, связанной с продуктами на основе овощей.

Таким образом, коллегия не усматривает оснований для вывода об однородности товаров «анчоусы¹; желе мясное²; консервы мясные; консервы рыбные³; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски неживые; муссы рыбные; мясо консервированное; омары неживые; продукты пищевые рыбные; птица домашняя неживая; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; сельдь неживая; трепанги неживые; голотурии неживые; тунец неживой; устрицы неживые» деятельности лица, подавшего возражение, до даты приоритета оспариваемого товарного знака.

При этом коллегия отмечает, что включение одних товаров в состав других в качестве компонентов (в состав салатов сельди, мяса, колбасы, крабовых палочек) не является основанием для признания их однородными, поскольку природа этих товаров, круг потребителей и условия их реализации существенно различаются.

Товары «экстракты водорослей пищевые» являются товарами иных потребительских свойств (экстракты – вытяжки, концентраты; экстракты получают в специальных аппаратах, где то или иное измельченное пищевое сырье подвергается действию определенного растворителя (воды, спирта, эфира) и последующей возгонке, конденсации и высушиванию, см. https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc_pohlebkina/2373/ЭКСТРАКТЫ), что обуславливает разные вид, назначение, круг потребителей и условия реализации. Сложная технология изготовления таких продуктов не позволяет сделать вывод об однородности этих товаров товарам краткосрочного хранения (салаты) и более простого способа изготовления (засолка), с которыми связана деятельность лица, подавшего возражение.

Что касается остальных товаров, перечисленных в возражении, то они являются продуктами растительного происхождения, для переработки и

¹ Анчоусы – мелкая морская рыба отряда сельдеобразных (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/138653/Анчоусы>).

² Желе мясное – студенистая масса из мясного отвара на желатине для приготовления заливного мяса (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/110284/желе>).

³ Консервы – пищевые продукты, специально обработанные и герметически упакованные (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/162130>).

консервации которых создано лицо, подавшее возражение, доказавшее осуществление соответствующей деятельности, следовательно, коллегия считает возможным признать их однородными деятельности лица, подавшего возражение.

Товар «*желе пищевое*» представляет собой студенистую массу на основе желатина, которая может быть изготовлена, в том числе, из фруктов и овощей, то есть продуктов растительного происхождения. Следовательно, данные товары могут быть признаны однородными деятельности лица, подавшего возражение.

Таким образом, часть товаров 29 класса МКТУ, перечисленных в возражении (*«алоз древовидное, приготовленное для употребления в пищу; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; закуски легкие на основе фруктов; компоты [десерт из вареных фруктов]; желе пищевое; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; мякоть фруктовая; пюре клюквенное; пюре яблочное; салаты фруктовые; трюфели консервированные; фрукты глазированные; фрукты замороженные»*), могут быть признаны однородными области деятельности лица, подавшего возражение, обладающего исключительным правом на сходное с оспариваемым товарным знаком фирменное наименование с даты, более ранней, чем дата подачи заявки № 2015725549, что приводит к выводу о несоответствии оспариваемой регистрации требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса в связи с его сходством до степени смешения с фирменным наименованием иного лица.

Что касается доводов возражения о нарушении оспариваемым товарным знаком исключительного права лица, подавшего возражение, на коммерческое обозначение, то они являются необоснованными по следующим причинам.

Согласно статье 1539 Кодекса существование исключительного права на коммерческое обозначение зависит от определенных условий, в частности, оно должно индивидуализировать предприятие, обладать достаточными различительными признаками и быть известным на определенной территории в результате его применения правообладателем.

Пунктом 2 статьи 1540 Кодекса установлено, что исключительное право на коммерческое обозначение прекращается, если правообладатель не использует его непрерывно в течение года.

Представленные в материалах возражения сведения показывают, что лицо, подавшее возражение, применяет обозначение «Домашние шедевры» для индивидуализации продуктовых товаров, но не предприятия.

Кроме того, в материалах возражения отсутствуют доказательства непрерывного в течение не менее одного года использования данного обозначения на вывесках, бланках, в объявлениях и рекламе, в сети «Интернет» и т.д., а также сведения об известности данного обозначения на определенной территории.

Большинство представленных с возражением материалов относится к периоду после даты подачи заявки на регистрацию оспариваемого товарного знака (материалы (8), (9), (15), (16), (17)) и не могут служить доказательствами использования обозначения до 14.08.2018.

Таким образом, представленные лицом, подавшим возражение, материалы не позволяют признать наличие у него исключительного права на коммерческое обозначение, возникшее ранее приоритета оспариваемого знака.

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

удовлетворить возражение, поступившее 09.07.2018, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590186 недействительным в отношении товаров 29 класса МКТУ – «алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; закуски легкие на основе фруктов; компоты [десерт из вареных фруктов]; желе пищевое; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; мякоть фруктовая; пюре клюквенное; пюре яблочное; салаты фруктовые; трюфели консервированные; фрукты глазированные; фрукты замороженные».