

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 25.11.2014, поданное по поручению ООО «Имущественная компания», г. Набережные Челны (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013702600, при этом установила следующее.

Обозначение  по заявке №2013702600 с приоритетом от 31.01.2013 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки №2013702600 заявленное обозначение является комбинированным, включает в свой состав словесный элемент «VITAMEAT», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, а также изобразительный элемент в виде двух стилизованных листочков, расположенных над буквами «А» и «М» словесного элемента.

Роспатентом 09.09.2014 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что обозначение «VITAMEAT» воспроизводит название нового продукта «ВИТАМИТ», разработанного специалистами Национального Научно-

производственного Центра Технологии омоложения (далее - ННПЦТО) в тесном сотрудничестве с ведущими австралийскими гематологическими клиниками. Препарат производится в Новой Зеландии. Являясь растительно-пробиотическим препаратом, «ВИТАМИТ» восполняет дефицит недостающих пищевых веществ у вегетарианцев, по сути дела, заменяя мясо (см. сайты <http://mln-info.ru/?/fitoveda/vit amit>; <http://nnpcto-odessa.ru/menu4napitki6.html>). В связи с изложенным, регистрация заявленного обозначения на имя заявителя способна ввести потребителя в заблуждение как относительно вида и/или назначения товаров, их состава, так и относительно действительного изготовителя товаров.

Товары 29 класса МКТУ «ветчина; дичь; желе мясное; изделия колбасные; консервы мясные; мясо; мясо консервированное; паштеты из печени; печень; птица домашняя неживая; свинина; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; субпродукты; супы; экстракты мясные» заявленного обозначения однородны с товарами «пищевые добавки», в названиях которых использовано фонетически тождественные обозначения «ВИТАМИТ» и «VITAMITE», поскольку указанная пищевая добавка может входить в качестве ингредиента при изготовлении товаров 29 класса МКТУ. В том случае, если товары 29 класса МКТУ изготавливаются без применения указанных пищевых добавок, регистрация обозначения способна ввести потребителя в заблуждение относительно свойств (состава) товаров.

Подтверждением аргументов экспертизы может служить также информация, приведенная в поисковой системе GOOGLE, где указано, что добавки в виде порошка «Vitameat Ягнёнок» и «Vitameat Аромат копчения» зарегистрированы на ТОО «Dinole», Республика Казахстан в Экспортном совете при Комитете санитарно-эпидемиологического надзора МЗ КЗ под №000489 от 30.04.2010 (срок действия регистрации до 30.04.2015) в качестве ароматизатора для мясоперерабатывающей промышленности (см. сайт <http://www.mz.gov.kz>). Кроме того, ТОО «Dinole» демонстрировала указанные пищевые добавки на 13 Центрально-Азиатской международной выставке «Пищевая промышленность – продукты питания и напитки, ингредиенты, оборудование и технологии», проходившей 2-5 ноября 2010 года в Казахстане.

В поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности возражении от 25.11.2014 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- обозначение «VITAMEAT» представляет собой искусственное слово, отсутствующее в словарях, в силу чего оно не содержит каких-либо сведений, способных ввести потребителя в заблуждение относительно самого товара и его изготовителя;

- экспертиза неправомерно указала на то, что заявленное обозначение «VITAMEAT» воспроизводит название продукта «ВИТАМИТ», поскольку, исходя из семантики слова «воспроизводить» (т.е. воссоздать заново, копировать, размножать, восстанавливать), словесный элемент «VITAMEAT» не является копией или воспроизведением слова «ВИТАМИТ», это два самостоятельных слова, выполненные разными шрифтами, а, кроме того, название продукта, на который ссылается экспертиза, согласно сведениям сайта <http://nnpcto.info/index.html> на латинском языке выглядит как «VITAMITE», т.е. иначе, чем заявленное обозначение «VITAMEAT»;

- следует отметить, что введение потребителя в заблуждение возможно в том случае, если товары, маркированные тождественным или сходными до степени смешения обозначениями, пересекаются в гражданском обороте, вместе с тем товары 29 класса МКТУ заявленного обозначения представляют собой мясные гастрономические изделия, а противопоставленное обозначение, согласно информации сайта ННПЦТО <http://nnpcto.info/index.html>, используется для маркировки БАД - биологически-активной добавки, относящейся к 05 классу МКТУ;

- БАДы имеют иное назначение, нежели товары, относящиеся к мясной гастрономии, иной круг потребителей, не являются взаимозаменяемыми с товарами 29 класса, и, кроме того, распространяются методом сетевого маркетинга - от одного лица непосредственно другому лицу и, соответственно, не предлагаются к продаже в свободном доступе в торговых предприятиях, то есть, в данном случае состав товаров, их назначение, круг потребителей и условия их сбыта совершенно различны, что не позволяет признать такие товары однородными;

- кроме того, различны и сами сравниваемые обозначения: заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, включающее оригинальный изобразительный элемент в виде стилизованных листочков и словесный элемент «VITAMEAT», выполненный латиницей оригинальным шрифтом, в то время как название продукта «ВИТАМИТ» выполнено кириллицей, стандартным шрифтом, в транслитерации латиницей пишется как «VITAMITE»;

- при ознакомлении с сайтом <http://nnpcto.info/index.html> заявителя установлено, что из представленных на сайте 7 сотрудников центра 6 человек в нем уже не работают, соответственно, весь штат предприятия состоит из одного человека; сведения, размещенные на сайте RU - center, свидетельствуют о том, что ННПЦТО владельцем доменного имени nnpcto.info не является; связь с сотрудниками центра осуществляется только по телефону или электронной почте, иные контакты (со складом) - только после предварительного звонка; страница «Форум.Отзывы» не работает; информация о продукте с названием «ВИТАМИТ» на сайте ННПЦТО носит рекламный характер, какая - либо информация о производителе этого продукта, объемах производства и географии поставок, сертификатах качества или соответствия отсутствует, цена на продукт также не указана; отсылка к интернет - магазину, размещенная на этой странице позволяет перейти в каталог, в котором данный продукт не представлен;

- проведенный заявителем поиск не выявил информации о данном препарате в каких - либо специализированных изданиях, вся информация об этом продукте размещена на сайтах, тем или иным образом связанных с ННПЦТО, в иных источниках информация о продукте отсутствует;

- согласно сведениям с сайта Федеральной налоговой службы <http://egrul.nalog.ru/> основными и дополнительными видами деятельности ННПЦТО является оптовая и розничная торговля различными товарами, но не производство каких - либо товаров, научные исследования, издательское дело и т.д., о которых заявлено на упомянутом выше сайте, в связи с чем указанное экспертизой в решении лицо не может являться изготовителем продукции под названием «ВИТАМИТ» / «VITAMITE», так как оно не имеет разрешения на данный вид деятельности;

- помимо сайта, указанного экспертизой, заявителем обнаружен второй сайт ННПЦТО - <http://nnpctoplus.ru/index.php/sertifikaty-nnpcto>, на котором информация о продукте под названием «ВИТАМИТ» в каталоге продукции и на самом сайте отсутствует; производителем большинства продуктов, в частности, относящихся к БАДам, указано ООО «Национальный научно - производственный центр» (ООО «ННПЦ»), которое, согласно ответу на запрос заявителя, не производит продукцию с названием «ВИТАМИТ» или со сходным названием;

- таким образом, экспертные доводы носят голословный характер, достоверность их ничем не подтверждается, и они не позволяют однозначно определить, существует ли вообще продукт, упомянутый в решении, а также установить факт его введения в гражданский оборот на территории Российской Федерации;

- какие-либо доказательства достоверности сведений в отношении создания данного продукта в сотрудничестве с австралийскими учеными также отсутствуют;

- в отсутствие продукта отсутствуют и предпосылки для введения потребителя в заблуждение как относительно товара, так и относительно его изготовителя и места изготовления товара, следовательно, изложенное выше позволяет сделать вывод о том, что заявленное обозначение не подпадает под положения пункта 3 статьи 1483 Кодекса;

- что касается информации об ароматизаторе для мясной промышленности, то следует отметить, что достоверность сведений об этой пищевой добавке также ничем не подтверждается;

- так, список пищевых добавок, зарегистрированных в Экспортном совете при Комитете санитарно-эпидемиологического надзора МЗ РК, представляет собой таблицу, выполненную в формате Word, какие - либо реквизиты, позволяющие идентифицировать эту таблицу как официальный документ, отсутствуют, и такой документ не может быть признан юридически значимым.

- с учетом представленных сведений, заявитель полагает, что заявленное обозначение не может быть отнесено к способным вводить потребителя в

заблуждение, а решение об отказе в регистрации товарного знака не основано на достоверных сведениях, в силу чего является неправомерным.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2013702600 в качестве товарного знака в отношении всех товаров 29 класса МКТУ.

В качестве дополнительных материалов к возражению приложены сведения о деятельности ННПЦТО, письмо ООО «ННПЦ» и список пищевых добавок, зарегистрированных в Экспортном совете при Комитете санитарно-эпидемиологического надзора МЗ РК.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, убедительными.

С учетом даты (19.03.2013) поступления заявки №2013708905 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно положению пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарного знака обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

К таким обозначениям в соответствии с положениями пункта 2.5 Правил, относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.



Комбинированное заявленное обозначение по заявке №2013702600 представляет собой словесно-графическую композицию, включающую в свой состав словесный элемент «VITAMEAT», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, а также изобразительный элемент в виде двух стилизованных листочков, расположенных над буквами «А» и «М» словесного элемента. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении следующих товаров 29 класс МКТУ «ветчина; дичь; желе мясное; изделия колбасные; консервы мясные; мясо; мясо консервированное; паштеты из печени; печень; птица домашняя неживая; свинина; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; субпродукты; супы; экстракты мясные».

Препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для заявленных товаров 29 класса МКТУ явилось его несоответствие положениям пункта 3 статьи 1483 Кодекса как способного ввести потребителя в заблуждение относительно товара и его изготовителя.

Анализ заявленного обозначения показал, что слово «VITAMEAT» отсутствует в качестве лексической единицы наиболее распространенных языков, использующих латинский алфавит, т.е. является изобретенным словом. Фантазийный характер заявленного обозначения позволяет сделать вывод о том, что само по себе слово «VITAMEAT» не несет в себе каких-либо указаний относительно товара или изготовителя.

Вместе с тем, необходимо отметить, что вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары и оказывающего услуги, может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров или иным лицом, оказывающим услуги, на основании имеющегося опыта.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение «VITAMEAT» воспроизводит название препарата (спред-гемокорректор), предназначенного для восполнения недостатка энергии, возникающего при отказе от потребления мясных продуктов. При обращении к Интернет-источникам (<http://mln-info.ru/?/fitoveda/vitamit;> <http://nnpcto-odessa.ru/menu4napitki6.html>),

приведенным экспертизой, было установлено, что упомянутый экспертизой препарат носит название «VITAMITE». Кроме того, обращение к сети Интернет на дату проведения заседания коллегии выявило сведения о том, что препарат «VITAMITE» на русском языке носит название «ВИТАМАЙТ» (см. например, <http://vitolife.ru>, <http://4my.ru>, <http://prozvezda.ru> и т.д.). Следовательно, нет оснований для вывода о том, что заявленное обозначение «VITAMEAT» воспроизводит наименование чужой продукции.

Кроме того, необходимо отметить, что согласно описанию препарата «VITAMITE» данный продукт представляет собой такой вид товара как спред. В соответствии с общедоступными словарно-справочными сведениями (см. Википедия <http://ru.wikipedia.org>) спред представляет собой род пищевых изделий на основе смеси растительных и молочных жиров с массовой долей общего жира от 39 до 95%. С точки зрения потребителя, спред может рассматриваться как заменитель сливочного масла.

В свою очередь перечень товаров 29 класса МКТУ заявленного обозначения включает товары, которые, как справедливо отметил заявитель, относятся к мясной гастрономии.

По мнению коллегии мясные изделия и спреды, маркированные отличающимися друг от друга обозначениями «VITAMEAT» и «VITAMITE» не могут быть смешаны потребителем в гражданском обороте, в связи с чем нет оснований для вывода о способности заявленного обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя.

Довод экспертизы о том, что спред может быть использован в качестве ингредиента при изготовлении мясных продуктов, указанных в перечне 29 класса МКТУ заявленного обозначения, носит голословный характер, и материалами дела не подтверждается.

Что касается ссылки экспертизы на ароматизатор «Vitameat Ягнёнок» и «Vitameat Аромат копчения», зарегистрированный на ТОО «Dinole», Республика Казахстан в Экспортном совете при Комитете санитарно-эпидемиологического надзора МЗ КЗ, то необходимо отметить, что мясо и изделия из него, приведенные в

перечне заявленного обозначения сами по себе не являются однородными с пищевыми добавками, к которым относится упомянутый ароматизатор. Данные товары не являются взаимозаменяемыми, не соотносятся как род/вид, потребителями их являются разные лица (в одном случае рядовые покупатели мясной гастрономии, в другом – предприятия-изготовители мясной продукции), ввиду чего отличаются и каналы сбыта этих товаров.

Резюмируя изложенное, у коллегии нет оснований для вывода об ассоциировании мяса и мясной продукции, сопровождаемых заявленным обозначением, с вышеупомянутыми пищевыми добавками. Кроме того, из имеющихся в материалах дела распечаток сети Интернет не усматривается, что ароматизатор «Vitameat Ягнёнок» или «Vitameat Аромат копчения» вводился в гражданский оборот на территории Российской Федерации как ТОО «Dinole», так и иным лицом до даты приоритета заявленного обозначения.

Таким образом, оценивая изложенные обстоятельства в совокупности, коллегия не находит оснований для отказа в предоставлении правовой охраны товарному знаку по заявке №2013702600 в соответствии с требованиями, регламентированными пунктом 3 статьи 1483 Кодекса, в отношении заявленных товаров 29 класса МКТУ.

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

удовлетворить возражение от 25.11.2014, отменить решение Роспатента от 09.09.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2013702600.