

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, поступившее 04.04.2019, поданное ООО «Покровская Сыроварня», Алтайский край, г. Новоалтайск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017718474 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение по заявке №2017718474, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 11.05.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 06.12.2018 об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 29 класса МКТУ (далее – решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483

Кодекса. Несоответствие заявленного обозначения нормам, установленным пунктом 6 статьи 1483 Кодекса, обосновывается тем, что оно сходно до степени смешения с

товарным знаком «**ПОКРОВСКИЙ СЫР**» (по свидетельству №410065, зарегистрированным с приоритетом от 20.03.2009 в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ. Правообладателем противопоставленного товарного знака является ООО «Январь», г. Барнаул, Россия.

Кроме того, указано, что словесный элемент «СЫРОВАРНЯ» заявленного обозначения является неохраноспособным для части товаров 29 класса МКТУ (например, «альбумин молочный; жиры животных пищевые; закваска сычужная» и т.д.), поскольку в целом не обладает различительной способностью, указывает на видовое наименование предприятия, назначение товаров.

В отношении остальных заявленных товаров 29 класса МКТУ регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака будет вводить потребителя в заблуждение относительно назначения товаров на основании положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил следующие доводы относительно решения Роспатента:

- практикой Роспатента подтверждается регистрация обозначений, включающих охраняемый словесный элемент «СЫРОВАРНЯ», в отношении широкого перечня заявленных товаров 29 класса МКТУ. Так, в отношении близкого к заявленному перечню товаров были зарегистрированы товарный знак «Сыроварня Орлова» по свидетельству №272310, товарный знак «СЫРОБОГАТОВ ЧАСТНЫЕ СЫРОВАРНИ» по свидетельству №526589, товарный знак «Сыроварни Аркадия Пономарева», товарный знак «БЕРЕЖКОВСКАЯ СЫРОВАРНЯ» по свидетельству №646927;

- вышеуказанные товарные знаки, содержащие доминирующий словесный элемент «СЫРОВАРНЯ» и/или образованные от него слова, были зарегистрированы в качестве товарных знаков не только в отношении товаров «сыры, ферменты сычужные», но и в отношении других товаров 29 класса МКТУ, не относящихся к сырам. В связи с изложенным, заявленное обозначение также может быть

зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров 29 класса МКТУ;

- заявленное обозначение и противопоставленный ему товарный знак не являются сходными до степени смешения;

- сравниваемые обозначения производят разное общее зрительное впечатление и обладают различной семантикой;

- заявленное обозначение «ПОКРОВСКАЯ СЫРОВАРНЯ» и противопоставленный знак «ПОКРОВСКИЙ СЫР» произносятся по-разному;

- различие между сравниваемыми обозначениями также усиливается за счет наличия в заявленном обозначении изобразительного элемента в виде стилизованного изображения населенного пункта (села).

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 29 класса МКТУ с включением словесного элемента «СЫРОВАРНЯ» в качестве охраняемого элемента знака.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (11.05.2017) поступления заявки №2017718474 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов,

характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание.

Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет

самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).



Заявленное обозначение состоит из словесных элементов «ПОКРОВСКАЯ» и «СЫРОВАРНЯ», выполненных оригинальным шрифтом заглавными буквами русского алфавита на двух строках, а также из помещенного в верхней части обозначения изобразительного элемента в виде стилизованного изображения домов, кустов, церкви. Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в белом и зеленом цветовом сочетании в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Согласно словарно-справочным источникам информации (см. www.dic.academic.ru) словесный элемент «сыроварня», входящий в состав заявленного обозначения, означает «предприятие по изготовлению сыра».

Необходимо отметить, что основной сферой деятельности сыроварни, действительно, является изготовление сыров, вместе с тем, на указанном предприятии может также осуществляться производство и иных молочных продуктов, например, творога, молока, сметаны и т.д. (см., <https://znamenskie.ru/>, <http://rk.karelia.ru/special-projects/delaem-v-karelii/syrnaya-fabrika/> и др.). Изложенное обуславливает вывод о том, что упомянутый словесный элемент «сыроварня» не обладает различительной способностью, указывает на видовое наименование предприятия, назначение заявленных товаров 29 класса МКТУ «альбумин молочный; жиры животные пищевые; закваска сычужная; закуски сырные; йогурт; казеин пищевой; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; крем сливочный; кумыс [напиток молочный]; масла пищевые; масло сливочное; масло сливочное с добавлением сыра; молоко; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; напитки молочные с преобладанием молока; продукты из сыра; продукты молочные; продукты на основе сыра; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [сквашенные сливки]; сыворотка молочная; сыры; сыры кисломолочные; сыры плавленые; сыры сычужные; сыры творожные; ферменты молочные для кулинарных целей». Таким образом, в отношении указанных товаров заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, а словесный элемент «СЫРОВАРНЯ» относится к неохраняемым элементам знака.

При этом, в отношении товаров 29 класса МКТУ «изделия колбасные; изделия колбасные с содержанием сыра» заявленное обозначение, включающее словесный элемент «сыроварня», способно ввести потребителя в заблуждение относительно видового наименования предприятия, производящего указанные товары, назначения упомянутых товаров. Таким образом, для указанных товаров 29 класса МКТУ заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Заявитель ссылается на многочисленные товарные знаки, включающие словесный элемент «СЫРОВАРНЯ», которые были зарегистрированы для широкого

перечня товаров 29 класса МКТУ (например, свидетельства №272310, 526589, 646927 и др.). Вместе с тем, в перечне указанных товарных знаков отсутствуют товары 29 класса МКТУ «изделия колбасные; изделия колбасные с содержанием сыра».

Что касается несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса коллегией установлено следующее. Заявленному обозначению был противопоставлен товарный знак «**ПОКРОВСКИЙ СЫР**», зарегистрированный на имя иного лица в отношении товаров 29 класса МКТУ «сыры».

Коллегия усматривает, что товары 29 класса МКТУ «изделия колбасные; изделия колбасные с содержанием сыра» не являются однородными товарам 29 класса МКТУ «сыры» противопоставленного товарного знака, поскольку они производятся различными лицами, с применением различных технологий, кроме того, указанные товары реализуются в магазинах на различных полках.

Вместе с тем, товары 29 класса МКТУ «альбумин молочный; жиры животные пищевые; закваска сычужная; закуски сырные; йогурт; казеин пищевой; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; крем сливочный; кумыс [напиток молочный]; масла пищевые; масло сливочное; масло сливочное с добавлением сыра; молоко; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; напитки молочные с преобладанием молока; продукты из сыра; продукты молочные; продукты на основе сыра; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [сквашенные сливки]; сыворотка молочная; сыры; сыры кисломолочные; сыры плавленые; сыры сычужные; сыры творожные; ферменты молочные для кулинарных целей» заявленного обозначения и товары 29 класса противопоставленного товарного знака признаются коллегией однородными в силу того, что относятся к одной родовой группе – молоко и продукты молочные, которые могут быть произведены на одном предприятии, иметь совместные условия реализации и одинаковый круг потребителей.

Необходимо обратить внимание, что продукты питания, в частности молочные продукты, относятся к товарам широкого потребления и краткосрочного хранения. Изложенные обстоятельства обуславливают вывод о том, что при выборе данных товаров потребителями степень внимательности снижена, в связи с чем должен применяться более строгий подход к анализу сходства знаков, чтобы избежать риск смешения аналогичных товаров, маркированных сходными знаками.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного знака показал следующее.

Заявленное обозначение включает в свой состав словосочетание «ПОКРОВСКАЯ СЫРОВАРНЯ».

Противопоставленный знак состоит из словесного элемента «ПОКРОВСКИЙ СЫР».

Сравниваемые словосочетания характеризуются близостью звучания их словесных элементов, характеризующихся совпадением большинства их звуков, расположенных в одинаковой последовательности (в словесных элементах «ПОКРОВСКИЙ / ПОКРОВСКАЯ» совпадают 8 звуков из 10, слово «СЫР» фонетически входит в словесный элемент «СЫРОВАРНЯ»). Учитывая вышеизложенное, коллегия приходит к выводу о фонетическом сходстве заявленного обозначения и противопоставленного знака.

Семантически сравниваемые обозначения характеризуются подобием заложенных в них понятий и идей и могут вызывать у потребителей одинаковые ассоциации, связанные с сыром, произведенным на предприятии в Покрове.

Словесные элементы заявленного обозначения и товарного знака по свидетельству №410065 выполнены заглавными буквами русского алфавита, начертание большинства букв совпадает, что свидетельствует об их графическом сходстве. Следует согласиться с заявителем в том, что сравниваемые обозначения имеют отдельные графические отличия, заключающиеся, например, в наличии изобразительного элемента в составе заявленного обозначения, исполнении его в зеленом цветовом сочетании и т.д. Однако, указанные отличия являются второстепенными и не оказывают влияния на вывод о сходстве заявленного

обозначения с противопоставленным знаком в целом, установленном на основе близкого звучания их словесных элементов, а также близости заложенных в них понятий и идей.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение и противопоставленный ему товарный знак являются сходными до степени смешения в отношении части однородных товаров 30 класса МКТУ, и, следовательно, в отношении указанной части товаров заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В возражении приводятся регистрации, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения (так, например, указывается, на наличие в Государственном реестре



товарных знаков и знаков обслуживания товарного знака « » по свидетельству №611936, товарного знака «ПОКРОВСКОЕ» по свидетельству №181406). Однако, указанные знаки включают в свой состав иные обозначения, обладающие иной семантикой, звучанием и графическим оформлением, кроме того, делопроизводство по каждой заявке ведется самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 04.04.2019, оставить в силе решение Роспатента от 06.12.2018.