

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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 29.07.2021, поданное ООО «Россмед-сервис», г.Киров (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019762468 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке №2019762468, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 05.12.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 06, 21, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 30.03.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных услуг (далее – решение Роспатента), основанное на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, так как способно ввести потребителя в заблуждение в отношении производителя товаров (лица, оказывающего услуги), поскольку в соответствии с информацией, полученной из сети Интернет (См. <http://projector-vos.ru/production/kryshki-dlya-konservirovaniya-dlya-zakatki>) и с учетом поступивших в материалы заявки обращений от 13.08.2020 и от 26.11.2020 установлено, что оно воспроизводит обозначение, под которым компания ООО КПП «Прожектор» (г.Киров, ул. Пугачева, 3) производит товары, однородные заявленным.

Компания ООО КПП «Прожектор» – один из крупнейших производителей крышек для закатывания. Учредителем и собственником предприятий является «Всероссийское ордена Трудового Красного Знамени общество слепых».

Заявленное обозначение используется вышеуказанной компанией для индивидуализации производимых товаров.

Также, словесные элементы «котельничские крышки» (где «котельничские» представляет собой прилагательное от географического названия «Котельнич» - город в Кировской области России, kotelnich.info) указывают на вид товара, воспринимается как указание на местонахождения заявителя и являются неохранными для товаров 06 класса МКТУ, а именно: «крышки винтовые для бутылок, металлические; крышки для бутылок металлические; крышки для смотровых колодцев металлические»), 21 класса МКТУ, а именно: "крышки для горшков; крышки для комнатных аквариумов; крышки для масленок; крышки для посуды; крышки для сырниц; крышки силиконовые многоразовые для пищевых продуктов", всех услуг 35 класса МКТУ на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Для другой части товаров 06, 21 классов МКТУ, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, так как способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида товаров на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Все слова, кроме "КРЫШИК", являются неохранными на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении, а также дополнениях к нему, заявитель указывает следующее:

- на крышке заявителя имеется индивидуализирующий элемент - сказочный персонаж, на кепке которого расположена надпись «Крышик». Данный персонаж



существенно отличает данную крышку от крышки по свидетельству №808907 ООО КПП «Прожектор», где словесные элементы являются неохранными;

- обозначение по свидетельству №808907 не использовалось ООО КПП «Прожектор» как минимум до 22.06.2020, что подтверждается Актом осмотра сайта <http://projector-vos.ru/>, проведенного УФАС России по Кировской области;

- ООО КПП «Прожектор» использовало иные изображения крышек, отличающиеся от заявленного обозначения и от изображения, присутствующего в товарном знаке по свидетельству №808907;

- доводы об использовании коммерческого обозначения «Котельничские крышки» ООО КПП «Прожектор» несостоятельны, так как они сформированы только на основании поданных сведений одной из заинтересованных сторон, не подтвержденных документально и не имеющих правового обоснования;

- указанный экспертизой сайт не является достоверным источником информации, а сведения об ООО КПП «Прожектор» появились после даты приоритета заявки №2019762468;

- у заявителя есть сайт в сети Интернет, на котором имеется изображение заявленного обозначения;

- мнение экспертизы о том, что ООО КПП «Прожектор» является одним из крупнейших производителей закаточных крышек является неубедительным, так как согласно налоговой отчетности годовой оборот компании составляет 3,5% от общего объема производства аналогичных товаров на российском рынке;

- заявитель начал производить крышку под заявленным обозначением в 2019 году, что подтверждается прайсом предлагаемых к реализации товаров. ООО КПП «Прожектор» подтверждённых данных о начале производства крышки в данной визуализации не представлено;

- между заявителем и ООО КПП «Прожектор» в 2018 году был заключен дистрибьюторский договор на крышки закаточные для консервирования СКО-I-82 производства ООО КПП «Прожектор» (визуальное изображение, которое на тот момент имело место быть, имеется в прайсе ООО «Россмед-сервис» за 2019 год и, вопреки утверждениям ООО КПП «Прожектор» о длительном использовании представленного на регистрацию комбинированного изображения - овощей, расположенных по кругу и надпись «Котельничские крышки» появились позже и существенно отличаются от заявленного на регистрацию товарного знака ООО «Россмед-сервис»);

- ООО «Россмед-сервис» стало восприниматься потребителями как крупный продавец закаточных крышек в Кировской области и столкнулось с нарушением обязательств дистрибьюторского договора со стороны ООО КПП «Прожектор»;

- отсутствие конкурентной цены и недопоставки крышек со стороны ООО КПП «Прожектор» вынудили ООО «Россмед-сервис» начать разработку крышки с новым брендом и поиск надежного партнера-производителя. Штатными сотрудниками ООО «Россмед-сервис» был разработан макет крышки, содержащий в себе главный отличительный признак, сказочный персонаж в кепке – КРЫШИК;

- логотип в виде заявленного обозначения был разработан штатным дизайнером ООО «Россмед-сервис»;

- товары, маркированные заявленным обозначением производятся с 01.12.2019, о чем свидетельствует договор на производство крышек, заключенный между ООО «Россмед-сервис» и ООО «УралСКО»;

- словесные элементы «Котельничские крышки» не обладают различительной способностью и не являются средством индивидуализации.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении следующего скорректированного перечня товаров 06 класса МКТУ «крышки винтовые для бутылок, металлические; крышки для бутылок металлические; крышки для смотровых колодцев металлические», товаров 21 класса МКТУ «крышки для горшков, крышки для комнатных аквариумов, крышки для масленок, крышки для посуды, крышки для сырниц, крышки силиконовые многоразовые для пищевых продуктов» и всех услуг 35 класса МКТУ.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены:

- делопроизводство по заявке №2019762468 (1);

- образцы заявленного обозначения и обозначения, используемое ООО КПП «Прожектор» (2);

- документы, подтверждающие доводы заявителя о незаконности и необоснованности вынесенного решения об отказе в государственной регистрации товарного знака (3);

- документы, касающиеся крышки закаточной СКО-I 82 производства ООО КПП «Прожектор» (4);

- копия дистрибьюторского договора (5);

- приказ о приеме на работу штатного дизайнера ООО «Россмед-сервис» (6);

- штатное расписание ООО «Россмед-сервис» (7);

- скриншоты макета разработки визуализации крышек закаточных от 29.11.2019 (8);

- договор на производство и поставку крышек от 01.12.2019 (9);

- Акт осмотра сайта <http://projector-vos.ru/>, проведенного УФАС России по Кировской области от 22.06.2020 (10).

На заседании коллегии, состоявшемся 13.10.2021, заявителю были выдвинуты новые основания для отказа, которые не были учтены в решении Роспатента от 30.03.2021, а именно, элементы заявленного обозначения «НТТР//КРЫШКИ-КОТЕЛЬНИЧ.РФ» являются неохраняемыми элементами обозначения, поскольку включают общепринятые сокращения, и словесные элементы, указывающие на вид, назначение, место производства заявленных товаров и услуг на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

С учетом даты (05.12.2019) поступления заявки №2019762468 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, в частности, являющихся общепринятыми символами и терминами; 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, общепринятые наименования; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- приобрели различительную способность в результате их использования;
- состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

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.

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 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение « » в виде круга, в центральной части которого расположен сказочный персонаж в кепке с надписью "КРЫШИК", вокруг которого размещено словосочетание "КОТЕЛЬНИЧСКИЕ КРЫШКИ", выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Под словом "КРЫШКИ" имеется надпись "НТТР://КРЫШКИ-КОТЕЛЬНИЧ.РФ". По окружности помещено стилизованное изображение овощей и зелени. Правовая охрана знаку испрашивается в желтом, светло-желтом, темно-желтом, красном, светло-красном, темно-красном, зеленом, светло-зеленом, темно-зеленом, оранжевом, светло-оранжевом, коричневом, светло-коричневом, темно-коричневом,

бордовом, голубом, черном, белом, светло-сером цветовом сочетании, в отношении скорректированного заявителем заявленного перечня товаров 06 класса МКТУ «крышки винтовые для бутылок, металлические; крышки для бутылок металлические; крышки для смотровых колодцев металлические», товаров 21 класса МКТУ «крышки для горшков, крышки для комнатных аквариумов, крышки для масленок, крышки для посуды, крышки для сырниц, крышки силиконовые многоразовые для пищевых продуктов» и всех услуг 35 класса МКТУ.

Анализ заявленного комбинированного обозначения показал, что в его состав входят словесные элементы «КОТЕЛЬНИЧСКИЕ КРЫШКИ», которые являются неохранными элементами обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, так как слово «КОТЕЛЬНИЧСКИЕ» указывает на место производства товаров 06, 21 и услуг 35 классов МКТУ («Котельничские» представляет собой прилагательное от географического названия «Котельнич» - город в Российской Федерации, Кировская обл., расположен в Заволжье, на высоком правом берегу р. Вятка (https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc_geo/2574/Котельнич)), а словесный элемент «КРЫШКИ» - верхняя часть сосуда, ящика, служащая для его закрывания (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/845426>) указывает на вид и назначение товаров 06, 21 и услуг 35 классов МКТУ.

Входящие в состав заявленного обозначения элементы «НТТР//КРЫШКИ-КОТЕЛЬНИЧ.РФ» также являются неохранными элементами обозначения в соответствии с положениями пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку включают общепринятые сокращения («НТТР» - протокол прикладного уровня передачи данных; «РФ» - сокр. Российская Федерация, см. <https://ru.wikipedia.org/>), и словесные элементы «КРЫШКИ-КОТЕЛЬНИЧ», указывающие на вид, назначение, место производства товаров и услуг 06, 21, 35 классов МКТУ.

Следует отметить, что заявитель не оспаривает вывод о неохраноспособности вышеуказанных элементов в отношении испрашиваемых товаров и услуг.

Относительно доводов экспертизы о способности заявленного обозначения ввести потребителей в заблуждение относительно производителя товаров, коллегия указывает следующее.

Вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров на основании имеющегося опыта. Для такого вывода необходимо наличие доказательств, подтверждающих активное и интенсивное использование обозначения лицом, подавшим возражение, в результате чего у потребителей должна возникнуть стойкая ассоциативная связь между указанным лицом и товарами и услугами оспариваемой регистрации, которые вводятся в гражданский оборот под соответствующим обозначением.

При обращении к информации из сети Интернет (<http://projector-vos.ru/production/kryshki-dlya-konservirovaniya-dlya-zakatki>), а также с учетом поступивших в материалы заявки №2019762468 обращений от 13.08.2020, 26.11.2020, коллегией было установлено, что заявленное обозначение воспроизводит обозначение, выпускаемое ООО КПП «Прожектор» в отношении крышек для консервирования.



Изображение крышек для консервирования на указанном сайте полностью совпадает с комбинированным обозначением



« », зарегистрированным на имя ООО КПП «Прожектор» по свидетельству №808907.



Сопоставительный анализ заявленного обозначения « » и



обозначения « », используемого ООО КПП «Прожектор» (2), показал, что они являются сходными в целом, на основании сходного общего зрительного впечатления, которое запоминается потребителями при их восприятии, обусловленного одинаковым композиционным исполнением стилизованных изображений овощей и зелени, расположенных друг за другом по кругу, одинаковым выполнением словесных элементов «КОТЕЛЬНИЧСКИЕ КРЫШКИ» в центральной части обозначений, где слово «КОТЕЛЬНИЧСКИЕ» выполнено по кругу, а слово «КРЫШКИ» - горизонтально, использовании одинаковой цветовой гаммы при выполнении изобразительных и словесных элементов.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение и обозначение, используемое ООО КПП «Прожектор», имеют высокую степень графического сходства и в хозяйственном обороте могут быть спутаны, что приведет потребителей в дезориентации на рынке товаров.

Кроме того, коллегией было принято во внимание решение Комиссии Кировской УФАС России от 17.03.2021, где в действиях ООО «Россмед - Сервис» установлен факт нарушения части 2 статьи 14.6 ФЗ от 26.07.06 №135 «О защите конкуренции», выразившиеся в копировании наименования товара «Котельничские крышки», производимые ООО КПП «Прожектор».

Коллегией было также установлено, что заявитель не являлся производителем крышек, а в рамках представленного договора (5) между ООО КПП «Прожектор» являлся лишь дистрибьютором металлических крышек для консервирования. В

представленном договоре (9) ООО «Россмед-сервис» также фигурирует в качестве покупателя, а не производителя товаров.

Представленные с возражением документы (4) (дипломы, товарные накладные) относятся к деятельности иных предприятий (ООО «Котельничское предприятие «Металлпром», ООО «Котельничское учебно-производственное предприятие Всероссийского общества слепых») в отношении производства крышек для консервирования, которые никоим образом не относятся к заявителю.

Довод заявителя о разработке штатным сотрудником ООО «Россмед-сервис» дизайна заявленного обозначения (6-8) не доказан документально, поскольку отсутствует договор на разработку дизайна логотипа и необходимые к нему документы. Вместе с тем, даже если бы такой договор был представлен, он не позволил бы снять оснований для отказа в регистрации, предусмотренных несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

На основании всех проанализированных фактических данных, коллегией сделан вывод о том, что заявленное обозначение способно ввести в заблуждение относительно производителя товаров, что не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.07.2021, оставить в силе решение Роспатента от 30.03.2021.