

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
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 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 10.11.2021, поданное ЗАО «Мясная галерея», г. Владимир (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №708173, при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака «БУЛЬ - БУЛЬ» по свидетельству №708173 с приоритетом от 27.11.2017 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 15.04.2019 по заявке №2017750171 на имя ООО «Владимирский стандарт», г. Радужный (далее – правообладатель), в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 10.11.2021, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №708173 произведена с нарушением требований пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения со следующими средствами индивидуализации, правообладателем которых является ЗАО «Мясная галерея»: - серией товарных знаков, в основе которых лежит элемент «БУЛЬМЕНИ», свидетельства №№ 430306, 534425, 801953, 546184, 542905, 731479, 713785, 713748, 718455, 689491, 824485;

- кроме того, лицо, подавшее возражение, является заявителем по заявкам на ряд товарных знаков, в основе которых лежат словесные элементы «Бульмени»/«Bullmeni»;

- ЗАО «Мясная галерея» входит в группу компаний Аби продакт, которые совместно являются крупнейшим производителем продуктов питания, в том числе замороженных полуфабрикатов - пельменей, чебуреков, вареников и т.д.;

- продукция, маркированная вышеуказанными товарными знаками, имеет широкую географию реализации по всей территории Российской Федерации. Так, реализация собственной продукции - пельменей, маркированных товарными знаками «БУЛЬМЕНИ», осуществляется через самых крупных ритейлеров (Лента, Ашан, О.КЕЙ, Магнит, Перекресток, Дикси и др.), имеющих наиболее широкую географию охвата благодаря расположению своих магазинов, супермаркетов, гипермаркетов на всей территории России;

- до даты приоритета оспариваемого товарного знака Роспатентом были зарегистрированы товарные знаки «БУЛЬМЕНИ» по свидетельствам №№ 430306 (с приоритетом 11.12.2009), 534425 (с приоритетом 16.10.2013), 546184 (с приоритетом 16.10.2013), 542905 (с приоритетом 16.10.2013) в отношении товаров 30 класса МКТУ;

- сходство оспариваемого товарного знака с противопоставленными товарными знаками обусловлено тем, что в противопоставленных обозначениях доминирующим элементом является словесный элемент «БУЛЬМЕНИ», при этом необходимо отметить, что сравниваемые знаки имеют одинаковое начало «БУЛЬ», которое более того повторяется/дублируется в окончании оспариваемого товарного знака, что позволяет говорить практически о вхождении одного знака в другой, кроме того, имеет место наличие не только совпадающих звуков/ частей обозначений, но также их одинаковое расположение;

- оспариваемый товарный знак «БУЛЬ-БУЛЬ» и противопоставленные товарные знаки со словесным элементом «БУЛЬМЕНИ» являются семантически сходными в силу того, что вызывают одинаковые ассоциации у потребителей, связанные с приготовлениемпельменей;

- сравниваемые, оспариваемый товарный знак и противопоставленные товарные знаки в целом сходны по графическому критерию, поскольку имеют сходное графическое написание с учетом характера букв, использование единого алфавита, буквами которого выполнены сравниваемые обозначения;

- поскольку оспариваемый товарный знак образован за счет повторения начальной части словесного элемента «Бульмени» - «БУЛЬ», то знаки производят на потребителей общее зрительное впечатление и могут быть перепутаны в обиходе;

- учитывая наличие серии зарегистрированных товарных знаков и поданных заявок со словесным элементом «БУЛЬМЕНИ», оспариваемый товарный знак может быть воспринят потребителем как продолжение серии товарных знаков лица, подавшего возражение, что не соответствует действительности;

- при этом, такая возможность велика, поскольку товары лица, подавшего возражение, под товарным знаком «БУЛЬМЕНИ» имеют широкую известность и приобрели репутацию на рынке;

- лицо, подавшее возражение, также уделяет особое внимание рекламе своей продукции с целью доведения до потребителей наиболее полной информации о качестве и свойствах производимых им товаров «Бульмени»;

- пельмени «Бульмени» занимают первое место в России по натуральному объему продаж, что также подтверждает широкую известность и узнаваемость товаров лица, подавшего возражение;

- сравнение перечней товаров 30 класса МКТУ оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков показало, что все товары 30 класса МКТУ являются тождественными/однородными, поскольку относятся к одному роду и виду, имеют одно назначение, один круг потребителей, продаются в одних и тех же магазинах;

- поскольку, указанные выше, товарные знаки являются сходными до степени смешения, то оспариваемый товарный знак «БУЛЬ-БУЛЬ» может быть

воспринят как продолжение серии знаков «БУЛЬМЕНИ», в связи с чем, высок риск введения потребителей в заблуждение.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №708173 недействительным полностью.

С возражением были представлены следующие материалы:

1. Сведения из открытых реестров по свидетельству №708173;
2. Товарные знаки и заявки «БУЛЬМЕНИ»;
3. Договоры с товарными накладными;
4. Справка об объемах продаж и территории реализации продукции под товарным знаком «БУЛЬМЕНИ»;
5. Декларации и сертификаты соответствия на продукцию «БУЛЬМЕНИ»;
6. Договоры на создание рекламных материалов с подтверждением исполнения;
7. Информация о размещении рекламных материалов;
8. Информационное письмо ООО «ГФК-Русь» и список выходов в эфир рекламных роликов «Бульмени»;
9. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.07.2006 №2979/06;
10. Постановление Президиума Высшего арбитражного суда РФ №2050/13 от 18 июня 2013 г. и Решение Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-800/2014 от 30.10.2014 г.;
11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»;
12. Оригинал заключения №151-2021 от 02 декабря 2021 г., подготовленного по результатам социологического опроса, проведенного Институтом социологии ФНИСЦ РАН;
13. Фотографии упаковок товаров «Бульмени» на 67 л.;
14. Товарные накладные по реализации продукции «Бульмени» на 133л.;
15. Каталоги продукции и каталоги торговых сетей магазинов на 176 л.;

16. Фотографии прилавков/полок магазинов и упаковок «Бульмени» на 18 л.;
17. Справка об объемах производства и реализации продукции «Бульмени» с разбивкой по годам и указанием регионов реализации на 1 л.;
18. Комментарии Института социологии ФНИСЦ РАН.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак представляет собой устойчивое словосочетание: «БУЛЬ-БУЛЬ», межд. звукоподр. О звуке жидкости, выливаемой из узкогорлого сосуда;

- как таковое словосочетание «Буль-Буль» вошло в русский язык и используется в разговорной речи;

- оспариваемый товарный знак отличается от словесного элемента «Бульмени» противопоставленных товарных знаков по причине наличия удвоенного слова и присутствию в противопоставленных товарных знаках элемента – «мени», который составляет более 50% общего числа звуков при произношении данного элемента;

- визуальное различие сравниваемых элементов и товарных знаков определяется визуальным восприятием их различного буквенного состава, использованием при написании словесного элемента в товарных знаках по свидетельствам №№ 534425, 546184 и 542905 оригинальной графики, а также тем, что товарные знаки по свидетельствам №№ 546184 и 542905 представляют собой этикетки, содержащие изобразительные элементы;

- смысловые различия сравниваемых знаков определяются наличием у оспариваемого товарного знака смыслового значения, тогда как, наличие в словесном элементе «Бульмени» элемента – «мени» вызывает ассоциативную связь с пельменями, поскольку элемент – «мени» присутствует только в названии данного продукта;

- утверждение лица, подавшего возражение, что оспариваемый товарный знак воспроизводит звук попадания пельменей в воду безосновательно и противоречит смысловому значению словесного элемента «буль-буль».

Погружение пельменей в воду происходит с плеском, а не с бульканьем;

- в отношении утверждения лица, подавшего возражение, о сходстве товарного знака с серией противопоставленных товарных знаков, необходимо отметить то, что в основу серии знаков кладётся сильный элемент. Во всех противопоставленных товарных знаках таковым является слово «Бульмени», а не словесный элемент «буль»;

- Роспатентом зарегистрировано несколько знаков, включающих в себя элемент «Буль», в связи с чем, наличие элемента «Буль» в товарных знаках разных лиц исключает восприятие его в качестве основания серии товарных знаков конкретного лица;

- представленная лицом, подавшим возражение, часть документов и материалов, связанных с вводом продукции в гражданский оборот относится к периоду после даты приоритета оспариваемого товарного знака. Документы и материалы, относящиеся к периоду до даты приоритета оспариваемого товарного знака, охватывают небольшой период в среднем около трёх лет;

- представленное лицом, подавшим возражение, заключение по результатам социологического опроса не подтверждает доводов возражения, поскольку не соответствует требованиям объективности и корректности социологического исследования. Согласно рецензии на данное заключение АНО «Левада-Центр», в опросе применены наводящие вопросы, применённый в опросе подход к тестированию обозначений несостоятелен, подход к ретроспективному измерению является фиктивным.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.11.2021 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №822778.

С отзывом были представлены следующие материалы:

19. Распечатки из сети Интернет;
20. Результаты поиска из реестра товарных знаков, знаков обслуживания;
21. Выписка из ЕГРЮЛ по АНО «Левада-Центр»;
22. Отзыв на Заключение № 151-2021 от 02 декабря 2021 года;
23. Сертификат соответствия № 5-2019 АНО «Левада-Центр».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения,

коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета товарного знака (27.11.2017) правовая база для рассмотрения заявления включает в себя 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 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 1512 Кодекса предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пунктов 1 - 5, 8 и 9 статьи 1483 настоящего Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная 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 либо 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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) 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;

2) 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;

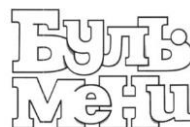
3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет

самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

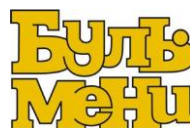
Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №708173 представляет собой словесное обозначение «БУЛЬ-БУЛЬ», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак «Бульмени» по свидетельству №430306 [1] является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №534425 [2] является комбинированным и представляет собой оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №534425 [3] является комбинированным и представляет собой оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ в черном, желтом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №546184 [4] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне

которой расположен оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположено стилизованное изображение пельменя с крыльями, под которым находится стилизованное изображение дуги, на фоне которой расположены словесные элементы «Бульон внутри», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Слова «Бульон внутри», изображение пельменя, символ «®» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ в красном, белом, чёрном, темно-красном, жёлтом, зеленом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №542905 [5] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположен оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположено стилизованное изображение пельменя с крыльями, под которым находится стилизованное изображение дуги, на фоне которой расположены словесные элементы «Бульон внутри», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Слова «Бульон внутри», изображение пельменя, символ «®» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ в красном, белом, чёрном, темно-красном, жёлтом, зеленом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №731479 [6] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположены изображения кокотницы с жюльеном, петрушки и пельменей. Чуть выше, расположен словесный элемент «жюльен», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита, помещенный в стилизованное изображение овала. Символ ®, натуралистическое изображение кокотницы с жюльеном, петрушки, пельменей, все слова, кроме «бульмени», «горячая штучка» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, белом, черном, зеленом, оранжевом, коричневом, сером, золотистом, желтом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №713785 [7] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположено изображение пельменя с лавровыми листьями. Чуть выше, расположен словесный элемент «БОЛЬШИЕ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, помещенный в стилизованное изображение овала. Реалистичное

изображение зеленого лука, лавровых листьев, пельменя, элемент ®, все слова, кроме «бульмени», «горячая штука» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, белом, черном, зеленом, бордовом, оранжевом, светло-коричневом, сером, золотистом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №713748 [8] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штука», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположены словесные элементы «С говядиной и свининой», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, под которыми расположено изображение пельменей с петрушкой. Чуть выше, расположены словесные элементы «БУЛЬОН ВНУТРИ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита, помещенные в стилизованное изображение овала. Реалистичное изображение петрушки, изделий из теста с начинкой, элемент ®, все слова, кроме «бульмени», «горячая штука» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, бордовом, белом, черном, зеленом, оранжевом, сером, золотистом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №718455 [9] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита,

над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположены словесные элементы «Со сливочным маслом», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, под которыми расположено изображение пельменей с петрушкой и кусочком сливочного масла. Чуть выше, расположены словесные элементы «БУЛЬОН ВНУТРИ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита, помещенные в стилизованное изображение овала. Реалистичное изображение петрушки, кусочка сливочного масла, изделий из теста с начинкой, элемент ®, все слова, кроме «бульмени», «горячая штучка» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, белом, черном, зеленом, оранжевом, сером, золотистом, желтом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №689491 [10] является комбинированным и представляет собой стилизованное изображение кастрюли, на фоне которой расположен оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Символ ® является неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, черном, белом, оранжевом, розовом цветовом сочетании.

Противопоставленный товарный знак «Бульмени» по свидетельству №824485 [11] является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 01-28, 31, 32, 33, 34 и услуг 35-42, 44, 45 классов МКТУ.

Коллегия отмечает, что часть противопоставленных товарных знаков [3, 6, 7, 8, 9, 10, 11] имеют более поздние даты приоритета (03.11.2020; 19.10.2018; 27.03.2018; 16.09.2020), чем у оспариваемого товарного знака (27.11.2017), в связи

с чем, указанные товарные знаки не могут быть противопоставлены в рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, анализ товарного знака по свидетельству №708173 на предмет его соответствия требованиям пункта 3, пункта 6 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Сопоставительный анализ оспариваемого и указанных выше противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5] показал, что в их состав входят фонетически сходные словесные элементы – «БУЛЬ-БУЛЬ»/«Бульмени»/«Буль°Мени».

Так, коллегия отмечает, что оспариваемый товарный знак состоит из двух словесных частей «БУЛЬ», которые дублируют друг друга, в связи с чем, можно сделать вывод о том, что повторяющиеся словесные элементы «БУЛЬ-БУЛЬ» оспариваемого товарного знака фонетически входят в словесные элементы «Бульмени»/«Буль°Мени» противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5]. При этом, словесные элементы «Бульмени»/«Буль°Мени» начинают прочитываться со словесной части - «Буль», на которой акцентируется основное внимание потребителей, поскольку данная словесная часть занимает начальное положение, что позволяет сделать вывод о наличии фонетического сходства между сравниваемыми товарными знаками.

Кроме того, коллегией было установлено, что словесные элементы «Буль°Мени» противопоставленных товарных знаков [2, 4, 5] разделены на две части «Буль» и «Мени», которые расположены в две строки – «Буль» на первой строке, а «Мени» на второй строке, в связи с чем, внимание потребителей, также, акцентируется на первой части «БУЛЬ».

Также коллегия отмечает, что в противопоставленных товарных знаках [2, 4, 5] основным, «сильным» элементом, по которому знак (и, как следствие, товары и их производители) идентифицируется потребителем, является словесный элемент «Буль°Мени». Данный факт обусловлен тем, что данный словесный элемент является наиболее запоминаемым, поскольку при восприятии потребителем комбинированных обозначений, состоящих из изобразительного и словесного элементов, его внимание, как правило, акцентируется на словесном элементе, так как словесный элемент легче запоминается.

Кроме того, графическое отличие данных знаков и оспариваемого обозначения не оказывает существенного влияния на вывод об их сходстве, поскольку имеющая место быть графическая проработка противопоставленных знаков [2, 4, 5] не приводит к сложности их прочтения, что обуславливает второстепенность данного критерия сходства.

Помимо этого коллегия отмечает, что оспариваемый товарный знак и противопоставленные товарные знаки [1, 2, 4, 5] выполнены буквами одного алфавита, при этом, словесные элементы оспариваемого обозначения и противопоставленного товарного знака [1] выполнены стандартным шрифтом, что также сближает знаки по графическому критерию сходства.

Что касается семантического фактора сходства, следует отметить следующее.

Анализ словарно-справочных источников показал, что словесный элемент «Бульмени» противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5] отсутствует в общедоступных словарно-справочных источниках, что не позволяет провести оценку по семантическому фактору сходства словесных обозначений.

Вместе с тем, необходимо отметить следующее.

Оспариваемый товарный знак «БУЛЬ-БУЛЬ» состоит из повторяющегося словесного элемента «БУЛЬ», которое означает - бульк, буль, частица, выражающая глоток или звук, производимый жидкостью, отрывисто вытекающей из узкогорлого сосуда; также звук при падении камня или другой тяжести в воду, см. Интернет, словари, Толковый словарь Даля, <https://dic.academic.ru>.

Словесный элемент «Бульмени» противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5], состоит из двух частей «Буль» и «мени», при этом, как указывалось выше, «буль» - это звук при попадании тяжести (пельменей) в воду, а «мени» является частью слова «пельмени».

В связи с изложенным, можно прийти к выводу о том, что анализируемые словесные элементы «БУЛЬ-БУЛЬ»/«Бульмени» будут вызывать у потребителей сходные ассоциации, связанные со звуком, получаемом при попадании чего-либо в воду, что сближает сравниваемые знаки по семантическому критерию сходства.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно,

так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Таким образом, коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ однородности товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана товарному знаку по свидетельству №708173 и противопоставленных знаков [1, 2, 4, 5], показал следующее.

Товары 30 класса МКТУ «блюда, блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; вода морская для приготовления пищи; закуски легкие на основе риса; заменители кофе; заменители кофе растительные; каперсы; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кофе; кофе-сырец; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кускус [крупа]; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; мамалыга; мороженое; мука бобовая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; напитки на основе ромашки; напитки чайные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; онигири [рисовые шарики]; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; подливки мясные; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; составы для глазирования ветчины; суши; табуле; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы [пельмени китайские]; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чизбургеры [сэндвичи]; ячмень очищенный» оспариваемого товарного знака являются идентичными, либо однородными с товарами 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао, рис, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, мороженое; пищевой лед; вещества связующие для колбасных изделий, вещества связующие для пищевого льда, вода морская [для приготовления пищи], глюкоза пищевая, закуски лёгкие на базе риса, закуски лёгкие на базе хлебных злаков,

заменители кофе, заменители кофе растительные, какао, какао-продукты, каши молочные, кофе, кофе-сырец, крупа кукурузная, крупы пищевые, кукуруза молотая, кукуруза поджаренная, кускус, кушанья мучные, лед для охлаждения, лед натуральный или искусственный, лед пищевой, лепешки рисовые, мальтоза, мамалыга, мороженое, мороженое фруктовое, мука, напитки какао-молочные, напитки кофейно-молочные, напитки кофейные, напитки на основе чая, напитки шоколадно-молочные, напитки шоколадные, напитки какао, настои нелекарственные, овес дробленый, овес очищенный, попкорн, порошки для мороженого, продукты для размягчения мяса в домашних условиях, продукты зерновые, продукты мучные, продукты на основе овса, равиоли, пельмени, рис, рулет весенний [сырые овощи, завернутые в блин из рисовой муки], суши, сэндвичи, табуле [овощное блюдо с пшеничной крупой], такос [пресная кукурузная лепешка с начинкой из мяса и овощей], тортилы [маисовые лепешки], цикорий, чай, чай со льдом» противопоставленного товарного знака [1]; с товарами 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао и заменители кофе; рис; мука и зерновые продукты; хлебобулочные изделия, мороженое; лед для охлаждения; блюда в упаковке, состоящие в основном из пасты или риса; блюда готовые, состоящие в основном риса; блюда на основе риса; блюда, состоящие в основном из риса; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого (пищевой лед); вода морская для приготовления пищи; гамбургеры [сэндвичи]; закуски легкие на основе риса; заменители кофе растительные; заправки для салатов; йогурт замороженный (мороженое); каши молочные для употребления в пищу; киш; кофе-сырец; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; клецки рисовые; крупа ячневая; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; кускус (крупа); лапша; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; лепешки рисовые; мамалыга; мука бобовая; мука из тапиоки пищевая; мука картофельная пищевая; мука кукурузная; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки на базе какао; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; пироги; пироги мясные; пироги с мясом птицы или дичи; пицца; пицца

свежеприготовленная; подливки мясные; порошки для мороженого; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты мукомольного производства; продукты на основе овса; равиоли; пельмени; ростки пшеницы для употребления в пищу; сорбет (мороженое); составы для глазирования ветчины; сосиски в тесте; суши; сэндвичи; табуле; хлопья (продукты зерновые); хлопья кукурузные; хлопья овсяные; цикорий (заменитель кофе); чай со льдом; чизбургеры (сэндвичи); ячмень очищенный» противопоставленного товарного знака [2], с товарами 30 класса МКТУ «ravioli; пельмени» противопоставленных товарных знаков [4, 5], поскольку либо полностью совпадают, либо относятся к одному виду товаров (к блюдам из риса, крупам, муке, пельменям, равиоли, сэндвичам, суши, а также чаю и кофе), как род/вид, имеют одно назначение и круг потребителей.

Также, коллегией приняты во внимание наличие у лица, подавшего возражение, серии товарных знаков, объединенных общим словесным элементом «Бульмени», а также известность и репутацию правообладателя противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5] в области производства товаров 30 класса МКТУ, маркированных обозначением «Бульмени», что обуславливает принципиальную возможность возникновения у потребителей представления о принадлежности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ одному лицу – правообладателю «старшего» права противопоставленных знаков. Учет таких обстоятельств предусмотрен пунктом 162 Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского Кодекса Российской Федерации».

Таким образом, оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения, с указанными выше противопоставленными товарными знаками [1-10], в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

Относительно доводов возражения о несоответствии товарного знака по свидетельству №708173 требованиям, предусмотренным пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса, то коллегия отмечает следующее.

Способность введения в заблуждение может возникнуть у потребителя в результате ассоциации, в том числе, с иным лицом, основанной на предшествующем опыте потребителя.

Для вывода о возникновении указанной ассоциации, связанной с иным производителем товара, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение у потребителей стойкой ассоциативной связи между товаром и его производителем.

Способность обозначения вводить потребителя в заблуждение не является очевидной и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и изготовителе.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №708173 сам по себе не может вводить потребителя в заблуждение ни относительно товаров, ни относительно его изготовителя, поскольку не несет в себе информации о товаре и его изготовителе.

Вместе с тем, способность введения потребителей в заблуждение, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и его изготовителе. Такая способность может возникнуть в результате ассоциаций с иным производителем или свойством товара, основанных на предшествующем опыте.

Анализ представленных материалов показал следующее.

Лицо, подавшее возражение, является крупным производителем замороженных полуфабрикатов и готовых продуктов питания на территории Российской Федерации, в том числе продукции, маркированной товарным знаком «Бульмени».

Из представленных материалов [3, 4] следует, что товары, а именно пельмени «Бульмени» имеют широкую географию реализации по всей территории Российской Федерации. Реализации осуществляется лицом, подавшим возражение, через крупных ритейлеров (Лента, Ашан, О.КЕЙ, Магнит, Перекресток, Дикси и др.), при этом, продукция реализовывалась начиная с 2013 года, то есть до даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Продукция лица, подавшего возражение, имеет множество сертификатов соответствия [5], а также, широко рекламируется в средствах массовой информации [6-8]. Так, реклама осуществляется по таким телевизионным каналам

как Первый канал, Россия 1, НТВ, Пятница, МАТЧ ТВ, ТНТ, ТНТ 4, ТВ-3, Ю, Дом кино, RU.TV, 2x2, МУЗ ТВ, МИР, Discovery channel, Че, СТС Love [8].

Также из информационного письма [8] от ООО «ГФК-Русь» (ведущая компания в России в сфере маркетинговых и социальных исследований), следует, что пельмени «Бульмени» занимают первое место в России по натуральному объему продаж с 01.06.2019 по 31.05.2020.

В распоряжении коллегии также, имеются каталоги продукции [15], отпечатанные в 2016, в 2017 годах, то есть до приоритета оспариваемого товарного знака, фотографии прилавков/полок магазинов и упаковок «Бульмени» [16], справка об объемах производства и реализации продукции «Бульмени» с разбивкой по годам (с 2014 по 2021 годы) и указанием регионов реализации [17].

Кроме того, коллегией было учтено, что согласно проведенному социологическому опросу, подготовленному Институтом социологии ФНИСЦ РАН (далее - Соцопрос) [12], в настоящее время, а также на дату 27.11.2017 (дата приоритета оспариваемого товарного знака) большинство потребителей - 73% полагают, что товары под товарным знаком №708173 «БУЛЬ-БУЛЬ» и товары серии товарных знаков [1-10] «БУЛЬМЕНИ» производятся одной или разными, но связанными между собой компаниями, обозначения ассоциируются друг с другом в целом, а также существует реальная вероятность путаницы между товарными знаками «БУЛЬМЕНИ» [1-10] и оспариваемым товарным знаком «БУЛЬ-БУЛЬ».

Кроме того, из Соцопроса следует, что в настоящее время (69%), а также на дату 27.11.2017 (70%), оспариваемый товарный знак воспринимается как относящийся к линейке товаров, выпускаемых под серией товарных знаков «БУЛЬМЕНИ», с точки зрения потребителей пельменей и ravioli; муки и крупы; чая и кофе.

При вопросе, о том, какая компания-производитель выпускает товары под оспариваемым товарным знаком (на настоящее время (65%) и на дату 27.11.2017 (65%)), большинство респондентов указывает в качестве производителя товаров под серией товарных знаков «БУЛЬМЕНИ» компанию ЗАО «Мясная Галерея».

Что касается, представленного правообладателем отзыва [22] АНО «Левада-Центр» на Соцопрос [12], подготовленного Лабораторией социологической

экспертизы (далее - ЛСЭ), в котором подвергается сомнению качество полученных в ходе социологического опроса данных, а также критикуется исследовательский инструментарий, то коллегия отмечает следующее.

Из выводов, сделанных в данном отзыве не понятно каким образом указанные недочеты влияют на объективность выводов вышеуказанного Соцопроса, который согласно методике исследования проводился в соответствии с действующими нормативно-правовыми актами.

В частности, в отзыве [22] указано, что был неадекватный исследовательским целям отбор респондентов.

Вместе с тем, согласно методике исследования, при проведении Соцопроса была реализована целевая выборка (с вопросом-фильтром) с элементами случайности среди пользователей интернет-панели anketer.org, насчитывающей более 240 тысяч пользователей. Приглашение для участия в опросе рассылалось случайной выборке участников панели, сформированной с вероятностью, обратно пропорциональной количеству опросов, пройденных участником. Таким образом, часто участвующие в опросах респонденты имели минимальную вероятность попадания в выборку, но ни один добросовестный участник панели не имел заведомо нулевой вероятности попадания. В выборку включались респонденты, в вопросе-фильтре ответившие, что они потребляют те товары и/или услуги, которые соответствуют тематике опроса (однако сами респонденты заранее не знали, какие из товаров и услуг составляют тему исследования). Данная интернет-панель специализирована на социологических опросах и регулярно реализует процедуры, предназначенные для повышения репрезентативности и достоверности данных.

Таким образом, потребители отбираются в исследование с помощью вопросов-фильтров так, чтобы точка отсечения обеспечивала попадание в выборку как можно более широкого круга потребителей, обладающих опытом приобретения тестируемых товаров. Это позволяет учесть разнообразный, а не односторонний потребительский опыт, следовательно, выборка респондентов была релевантна.

В отзыве [22] было указано на отсутствие преамбулы, наводящую последовательность вопросов и сложные для понимания формулировки вопросов,

кроме того, было указано на некорректное сравнение тестируемых изображений - товарных знаков.

Однако, из отзыва не следует почему и в какой степени отсутствие преамбулы и другие недочеты влияют на объективность выводов данного заключения.

Помимо этого, формулирование вопросов относительно определения наличия или отсутствия сходства до степени смешения между тестируемыми обозначениями было сделано, как указывалось выше, на основе действующих нормативно-правовых актов.

Относительно указанного вывода в отзыве [22] о том, что использовался фиктивный подход к ретроспективному измерению, коллегия отмечает следующее.

Проведение социологического опроса - это моделирование ситуации, выяснение мнения потребителей об известности обозначения не конкретно в момент покупки товара, маркированного обозначением, а в целом, исходя из определенных условий, в связи с чем, ставить под сомнение данные ретроспективных вопросов невозможно, так как это означало бы отрицать саму способность людей вспоминать прошлое.

С учетом вышеизложенного, коллегия пришла к выводу о том, что отзывы [22] не могут быть положены в основу выводов о сходстве сравниваемых знаков.

Кроме того, правообладателем иного социологического исследования представлено не было, в связи с чем, у коллегии нет оснований не учитывать представленный лицом, подавшим возражение, Соцопрос [12].

Указанное также подтверждается представленными лицом, подавшим возражение, комментариями Института социологии ФНИСЦ РАН [18].

Таким образом, все представленные лицом, подавшим возражение, материалы свидетельствуют о том, что оно было первым, кто ввел в гражданский оборот продукцию, маркированную сходным до степени смешения с оспариваемым товарным знаком до даты приоритета оспариваемого товарного знака и, следовательно, данная продукция ассоциируется именно с ним.

При этом, высокая степень однородности товаров и сходства оспариваемого и противопоставленных товарных знаков [1, 2, 4, 5] позволяет сделать вывод о

наличии риска введения потребителей в заблуждение относительно изготовителя товаров.

Исходя из вышеизложенного, коллегия пришла к выводу, что регистрация товарного знака по свидетельству №708173 была произведена в нарушение требований пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

С учетом изложенного, довод лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №708173 противоречит требованиям пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать убедительным.

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

удовлетворить возражение, поступившее 10.11.2021 и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №708173 недействительным полностью.