

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 апреля 2020 №644/261 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 18.11.2021 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №719832, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «МОЛОКО ГРУПП», Калужская обл., Обществом с ограниченной ответственностью «ДЕЙРИ ФУД», Москва, Обществом с ограниченной ответственностью «Торговый дом «МОЛОКО ГРУПП», Москва (далее – лица, подавшие возражение), при этом установила следующее.

Jersey blu

Оспариваемый товарный знак «Джерси блю» по заявке №2018756783 с приоритетом от 21.12.2018 зарегистрирован 12.07.2019 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №719832 в отношении товаров 29, 30, 31, 32, 33, 35, 41 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне свидетельства, на имя Общества с ограниченной ответственностью «ПРОДМАРКЕТ», Москва (далее – правообладатель). Сведения о регистрации товарного знака были опубликованы 12.07.2019 в официальном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания и наименования мест происхождения товаров» №13 за 2019 год. В соответствии с договором №РД0380436, зарегистрированным Роспатентом 18.11.2021, Обществу с ограниченной ответственностью «ФУД МИЛК», Москва (далее – лицензиат

правообладателя) была предоставлена исключительная лицензия на срок действия исключительного права товарного знака по свидетельству №719832.

В поступившем возражении выражено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству №719832 предоставлена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 1, 3 и 9 статьи 1483 Кодекса. При этом основные доводы возражения сводятся к следующему:

- входящие в состав оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 обозначение «Jersey blu» и его транслитерация «Джерси блю» (где элемент «Jersey» / «Джерси» - название острова в проливе Ла-Манш, входящего в состав Нормандских островов и известного в связи с породой джерсейских коров с молоком повышенной жирности, а также в связи с тонкой трикотажной тканью «джерси»; элемент «blu» / «блю» представляет собой искаженное написание английского слова «blue» со значением «голубой», используемое для сопровождения сыров с голубой плесенью) является неохраноспособным по отношению к товарам 29 класса МКТУ, представляющим собой молочную продукцию, и корреспондирующим с ними услугами 35 класса МКТУ, относящимся к продвижению товаров и торговли, поскольку для информированных потребителей и специалистов-сыроделов это обозначение указывает на название сыра «Jersey blue» - сыра с голубой плесенью изготовленного из молока коров джерсейской породы;

- информация о сыре «Jersey Blue» имеет широкое распространение в сети Интернет как на иностранных, так и на российских интернет-сайтах, на которых опубликованы многочисленные статьи, видео и фотоматериалы, рассказывающие о свойствах сыра и его вкусовых качествах, а также о создателе технологии его производства (в 2010 году) – швейцарском сыроделе Вилли Шмидте;

- таким образом, с одной стороны, название сыра «Jersey Blue» («джерсейский голубой») указывает на состав продукта и способ его изготовления, т.е. что он изготовлен из молока джерсейских коров с использованием закваски из голубой плесени и поэтому относится к категории сыров с голубой плесенью, а с другой стороны, обозначение «Jersey Blue» (Джерси Блю) указывает на конкретный вид товара 29 класса МКТУ («молочные продукты») и, в частности «сыр», поэтому является

названием конкретного вида товара, аналогично сырам «Гауда», «Эдам», «Российский» и др., т.е. с момента начала использования названия «Jersey Blue» (Джерси Блю) это обозначение вошло во всеобщее употребление как название товара определенного вида;

- для иных товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 35 классов МКТУ обозначение «Jersey blu» будет вводить потребителей в заблуждение либо в отношении товаров, поскольку они не могут быть изготовлены из молока джерсейских коров, либо в отношении места производства, поскольку правообладателем оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 является российское юридическое лицо;

- лица, подавшие возражение, и правообладатель оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 являются конкурентами на рынке производства и реализации молочной продукции, в частности, сыров, между этими компаниями идет судебное разбирательство о незаконном использовании товарного знака, что само по себе является основанием для вывода о наличии заинтересованности ООО «МОЛОКО ГРУПП», ООО «ДЕЙРИ ФУД», ООО «Торговый дом «МОЛОКО ГРУПП» в подаче настоящего возражения;

- ООО «МОЛОКО ГРУПП» является племенным репродуктором по разведению крупного рогатого скота джерсейской породы, осуществляет следующую деятельность по ОКВЭД: 01.42 «разведение прочих пород крупного рогатого скота и буйволов», 01.62 «предоставление услуг в области животноводства», 10.51 «производство молока и молочной продукции», а также с 2018 года изготавливает молочную продукцию из сырья джерсейской породы коров;

- ООО «ДЕЙРИ ФУД» осуществляет следующую деятельность по ОКВЭД: 10.51 «производство молока (кроме сырого) и молочной продукции», 10.51.3 «производство сыра и сырных продуктов», разработало 1.01.2018 технические условия ТУ 10.51.40-003-5500799-2018 «Сыры мягкие с голубой плесенью», где содержится перечень названий сыров, в том числе «Джерси блю», а также их рецептура;

- обозначение «Джерси блю» является объектом авторского права, принадлежащего ООО «ДЕЙРИ ФУД», поскольку технические условия представляют собой произведения науки, а название «Джерси блю» является цитатой научного

произведения с более ранней датой, чем приоритет оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832;

- до даты приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 ООО «ДЕЙРИ ФУД» производило сыры под обозначением «Джерси Блю» и поставляло их на рынок, в силу чего указанный продукт был известен потребителю и ассоциировался с определенным производителем, регистрация же оспариваемого товарного знака на имя ООО «ПРОДМАРКЕТ» способна ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара;

- ООО «ПРОДМАРКЕТ», являясь конкурентом ООО «МОЛОКО ГРУПП», ООО «ТД МОЛОКО ГРУПП» и ООО «ДЕЙРИ ФУД» на рынке сыров, незаконно зарегистрировало товарный знак №719832 в нарушение Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ (ред. от 02.07.2021) «О защите конкуренции» (с изменениями и дополнениями, вступившими в силу с 01.09.2021).

Учитывая изложенное, лица, подавшие возражение, просят признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №719832 недействительным полностью.

В качестве материалов, иллюстрирующих доводы возражения, представлены следующие документы (копии):

- (1) Статья из Википедии «Джерси (остров)»;
- (2) Статья из Википедии «Джерсейская (порода коров)»;
- (3) Информация с сайта <https://o-prirode.ru/dzhersejskaya-poroda-korov/>;
- (4) Статья из Википедии «Голубые сыры»;
- (5) ТУ 9225-085-04610209-2002 «Сыр полутвердый «Голубой», санитарное заключение;
- (6) Информация с интернет-сайта https://top10a.ru/top-10-samyx-dorogix-syrov.html#10_Jersey_Blue;
- (7) Информация с интернет-сайта <http://cheeseymarie.com/2016/05/jersey-blue/>;
- (8) Статья из англоязычной Википедии «Rolf Beeler» - https://en.wikipedia.org/wiki/Rolf_Beeler;

(9) Информация с интернет-сайта <http://www.worldjerseycattle.com/cheese-awards>

(10) Информация с интернет-сайта - <https://willischmid.ch/kaese/jersey-blue/>;

(11) Информация с интернет-сайта <https://www.theredcow.com.au/ourcheese/selection-rolf-beeler-jersey-...>;

(12) Информация с интернет-сайта <https://cheesenotes.com/post/17559123230/jersey-blue...>;

(13) Информация с интернет-сайта <https://livingingenewa.wordpress.com/2019/02/12/the-swiss-talk-a-blue...>;

(14) Информация с интернет-сайта <https://culturecheesemag.com/cheese-library/Jersey-Blue...>;

(15) Информация с интернет-сайта <https://vtcheese.com/jersey-blue/>;

(16) Информация с интернет-сайта <https://www.molokoteka.online/library>;

(17) Информация с интернет-сайта <https://infotolium.com/foods/778-mostexpensive-cheese-in-world.html>;

(18) Информация с интернет-сайта https://milknews.ru/spetsproekti/vse-omoloke/vse-o-moloke_40.html;

(19) Информация с интернет-сайта <https://ydachadacha.ru/sorta/samye-dorogie-sorta-syra.html>;

(20) Информация с интернет-сайта <https://spasibovsem.ru/ratings/interesnoe/redkie-i-jekskljuzivnye-delika...>;

(21) Информация с интернет-сайта - <https://www.infoniac.ru/news/Top-15-samyhdorogih-syrov-v-mire.html>;

(22) Претензия к ООО «МОЛОКО ГРУПП» от 28.07.2021 №28/7-001;

(23) Определение Арбитражного суда г. Москвы по делу № А40-232068-2021;

(24) Выписка из ЕГРЮЛ на ООО «МОЛОКО ГРУПП»;

(25) Свидетельство о регистрации в племенном реестре, выданное ООО «МОЛОКО ГРУПП»;

(26) Выписка из ЕГРЮЛ на ООО «ДЕЙРИ ФУД»;

(27) ТУ 10.51.40-003-5500799-2018 «Сыры мягкие с голубой плесенью», разработанные ООО «ДЕЙРИ ФУД» 10.01.2018;

(28) Протокол испытаний №43125 от 03.12.2018;

(29) Счет-фактура №434 от 09.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ООО «Фермерский Базар»;

(30) Счет-фактура №783 от 30.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ООО «Фермерский Базар»;

(31) Счет-фактура №699 от 27.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ООО «Матис»;

(32) Счет-фактура №638 от 23.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ООО «Литтлс»;

(33) Счет-фактура №796 от 30.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ООО «Литтлс»;

(34) Счет-фактура №494 от 16.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ООО «Город вкусов»;

(35) Счет-фактура №547 от 21.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ИП Фирсик А.В.;

(36) Счет-фактура №512 от 19.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ИП Савенко Н.А.;

(37) Счет-фактура №672 от 28.11.2018 между ООО «ДЕЙРИ ФУД» и ИП Савенко Н.А.

Правообладатель оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 в установленном порядке был уведомлен о поступившем возражении и представил свой отзыв по мотивам возражения, в котором отмечается следующее:

- ссылка возражения на материалы Википедии неправомерна, поскольку этот источник информации не соответствует критерию достоверности;

- обозначение «Jersey blu» (транслитерация «Джерси блю») не несет смыслового значения и воспринимается как фантазийное, входящий в его состав словесный элемент «Jersey» / «Джерси» представляет собой многозначное слово (1. Джерсейская порода коров (крупного рогатого скота молочного направления); 2.

Джерси (остров); джерси (шелковое трикотажное полотно); 3. вязаная кофта, свитер), а слово «blu» / «блю» не имеет перевода, является вымышленным;

- остров Джерси является малоизвестным, т.е. у среднестатистического потребителя никаких ассоциаций при выборе товара под этим обозначением не возникает;

- Роспатент регистрирует в качестве товарных знаков обозначения, содержащие в своем составе названия островов, примерами чего являются: «**Мадагаскар/Madagascar**» по свидетельству №505814 для товаров 30 класса МКТУ, «**ЗОЛОТО ШРИ-ЛАНКИ**» по свидетельству №721645 для товаров 30



- класса МКТУ, «**Балу**» по свидетельству №552463 для товаров и услуг 30, 43

- классов МКТУ, «**КРИТ**» по свидетельству №362526 для товаров и услуг 06, 19, 20, 35 классов МКТУ;

- во всех словарно-справочных источниках присутствует официальное название «Джерсейская порода коров», при этом элемент «Джерсейская» в оспариваемом товарном знаке отсутствует;

- молоко джерсейской породы коров используется в изготовлении других видов сыра, не имеющих отношения к сырам с плесенью («Анданте Дейри Пиколо», «Барли Базд», «Белвезер Фармс Крещенца», «Блайсдейл Фарм Камамбер» и др.), которые при этом относятся к американским сырам, что свидетельствует о том, что молоко джерсейской породы коров не используется исключительно для сыра «Jersey Blue» и, соответственно, не может характеризовать его исключительность по данному условию;

- практика Роспатента свидетельствует о том, что обозначение «Jersey» регистрируется в составе товарных знаков в качестве охраняемого элемента на имя



- разных лиц, в том числе российских: «**Jersey**» по свидетельству №841945 для 31

класса МКТУ, «Джерси» по свидетельству №259631 для 30, 35, 42 классов

JERSEY

МКТУ, «CHANEL» по свидетельству №467888 для товаров 03 класса МКТУ,

Jersey Joy

«Джерси Джой» по свидетельству №818824 для товаров 20, 24, 35 классов МКТУ;

- тезис возражения о том, что обозначение «Jersey blu» вошло во всеобщее употребление для сыров не обоснован, поскольку согласно сети Интернет сыр под таким обозначением выпускает только правообладатель и ООО «ДЕЙРИ ФУД»;

- различные общедоступные источники информации - энциклопедии сыра и книги экспертов в области сыроделия, также не содержат информации о сыре под таким наименованием;

- представленные лицами, подавшими возражение, источники информации являются иностранными, в связи с чем российский потребитель не сможет ознакомиться с опубликованной там информацией;

- таким образом, оспариваемый товарный знак обладает различительной способностью, не является обозначением, которое широко и длительное время используется разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, а, значит, соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса;

- само по себе обозначение «Jersey blu» / «Джерси блю» является фантазийным и нейтральным по отношению к товарам и услугам 29, 30, 31, 32, 33, 35, 41 классов МКТУ, в связи с чем потребитель не может быть введен в заблуждение относительно товара согласно пункту 3 статьи 1483 Кодекса;

- довод о нарушении авторских прав ООО «ДЕЙРИ ФУД» на обозначение «Джерси блю» не обоснован, поскольку технические условия не являются известными в Российской Федерации широкому кругу потребителей, а, кроме того, не относятся к числу охраняемых результатов интеллектуальной деятельности, а представляют собой разновидность технической документации, применяемой при производстве определенного вида продукции, на что указал Суд по интеллектуальным правам при рассмотрении аналогичного спора по делу №А41-51306/2016;

- в настоящее время в Арбитражном суде г. Москвы находится на рассмотрении дело №А40-232068/2021 по исковому заявлению ООО «ПРОДМАРКЕТ» к ООО «Торговый дом «МОЛОКО ГРУПП» и ООО «ДЕЙРИ ФУД» о незаконном использовании оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832, при этом ООО «Торговый дом «МОЛОКО ГРУПП» и ООО «ДЕЙРИ ФУД» изменили маркировку своей продукции на «Джерси чиз», тем самым признав данное нарушение.

С учетом изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.11.2021, оставить правовую охрану товарного знака по свидетельству №719832.

Доводы отзыва правообладателя сопровождаются следующими документами (в копиях):

(38) Скриншоты страниц интернет-переводчиков с переводом слов «Jersey» и «blu»;

(39) Скриншот страниц о Джерсейской породе коров;

(40) Поиск в сети Интернет по запросу «сыр джерси блю»;

(41) Распечатка страниц книги «Сырного атласа гурмана. Скажите CHEESE!» / Тристан Сикар; [пер. с фр. Е. Рубцовой]. - М.: КоЛибри, Азбука-Аттикус, 2020;

(42) Распечатка страниц книги «Лучшие сыры мира» / Джульет Харбатт.: Пер. с англ. – М.: Издательство ВВРГ (ЗАО «ББПГ»), 2012.

Кроме того, в процессе рассмотрения возражения правообладатель представил следующие дополнительные документы к отзыву (в копиях), поступившие в корреспонденции от 07.04.2022 и на заседаниях коллегии от 18.04.2022, 17.05.2022:

(43) Фотографии с выставки «ПРОДЭКСПО»;

(44) Перечень ветеринарных свидетельств к накладной от 12.04.2021 для ЦВК «ЭКСПОЦЕНТР»;

(45) Договор №Д/100 на участие в выставке «ПРОДЭКСПО-2021» от 09.09.2020, заключенный между АО «ЭСЦЕНТР» и ООО «ФУД МИЛК»;

(46) Договор №Д/100-2100135 на участие в выставке «ПРОДЭКСПО-2022» от 27.08.2021, заключенный между АО «ЭСЦЕНТР» и ООО «ФУД МИЛК»;

(47) Дипломы с выставки «ПРОДЭКСПО-2020» и «ПРОДЭКСПО-2021» (за тан домашний с укропом «Фермерский» (товарная марка «Ваша Ферма»), сыр плавленый сливочный «Фермерский» (товарная марка «Ваша Ферма»), молоко сгущенное в вафельной трубочке товарная марка «LAFINÉLE»), сырное ассорти Швейцария, мороженое пломбир «Фермерский» (товарная марка «Ваша Ферма»);

(48) Технические условия ТУ 10.51.40-006-29913974-2020 «Сыры мягкие и рассольные», разработанные ООО «ФУД МИЛК» 02.11.2020;

(49) Договор №01.01/ФМ-ПМ/20 на производство и поставку продукции под товарным знаком и дизайном упаковки покупателя от 01.01.2020, заключенный между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «ПРОДМАРКЕТ»;

(50) Счет-фактура №18837 от 28.11.2021, №19964 от 20.12.2021 между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «СПАР Тула», в том числе на сыр «Jersey Blu Джерси блю»;

(51) Письма от грузополучателей продукции «вода и злаковый батончик «Jersey blu Джерси блю» – ООО «РЕАМОЛ», ООО «СЛАДКИЙ ДОМИК»;

(52) Счет-фактура №3308 от 22.03.2022 с доверенностью, №11825 от 02.08.2021, №14709 от 16.09.2021 между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «ВЕСНА», ООО «ФУД МИЛК» и ООО «ГРИНВУД ОТЕЛЬ», в том числе на воду и злаковый батончик «Jersey blu Джерси блю»;

(53) Скриншоты недатированных интернет-страниц ООО «ФУД МИЛК» foodmilk.ru с фотографией воды и сыра «Jersey blu»;

(54) Договор №24.08/ФМ-НМ/21 на производство и поставку продукции под товарным знаком заказчика от 24.08.2021, заключенный между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК»;

(55) Технические условия ТУ 925-001-52580113-2016 «Сыры мягкие в ассортименте», разработанные ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК», введенные в действие 21.01.2016;

(56) Запрос в Минпромторг России и в Минсельхоз России о наличии сорта сыра «Джерси блю» / «Jersey blu» в реестре сортов сыра;

(57) Ответ из ВНИИМС – филиал ФГБНУ «ФНЦ пищевых систем им. В.М. Горбатова» РАН;

(58) Протокол испытаний №22.1829 ТВ от 17.02.2022 на сыр мягкий «Джерси Блю» производства ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК».

По результатам ознакомления с отзывом правообладателя от лиц, подавших возражение, поступили дополнительные аргументы, поступившие на заседаниях коллегии 17.02.2022, 18.04.2022, 17.05.2022 и в корреспонденции от 08.06.2022, поданной через личный кабинет, которые сводятся к следующему:

- представленный правообладателем перевод слова «Jersey» подтверждает, что под этим словом подразумевается «джерсейская порода коров» и название острова Джерси, что имеет непосредственное отношение к товарам и услугам оспариваемого товарного знака;

- малочисленность населения острова Джерси и его размер не имеет правового значения, поскольку он приобрел известность по отношению к джерсейской породе коров;

- довод правообладателя о регистрации товарных знаков с названием островов, в том числе «Jersey», не имеет правового значения, однако подтверждает позицию лиц, подавших возражение, поскольку товарных знаков с названием островов для индивидуализации товаров 29 класса МКТУ (особенно для молочной продукции) не выявлено;

- документы правообладателя наглядно свидетельствуют о том, что название сыра «Jersey Blue Джерси Блю» ассоциируется в России именно с ООО «МОЛОКО ГРУПП», фактических же документов о производстве сыра непосредственно самим правообладателем не представлено;

- отсутствие в двух печатных источниках, представленных правообладателем, информации о сыре «Jersey Blue» не имеет правового значения, т.к. не подтверждает того, что сыр с таким названием не изготавливался различными производителями и не известен;

- приведенная в технических условиях ООО «ДЕЙРИ ФУД» рецептура и технология производства сыра «Джерси блю» является объектом авторских прав, не разглашается третьим лицам и охраняется как ноу-хау;

- ветеринарные свидетельства от 12.04.2021 не имеют отношения ни к одной из выставок «ПРОДЭКСПО», которые проходили в феврале 2021 и 2022 годов, т.к. указанная в ветеринарных свидетельствах продукция не могла быть на них поставлена физически;

- в перечне свидетельств от 12.04.2021 указано ветеринарное свидетельство на сыр мягкий «Джерси Блю Jersey Blu» (торговая марка «LAFINELE»), произведенный ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК» и предназначенный для ООО «ФУД МИЛК», со штрих-кодом, при проверке которого в системе «Контур-Меркурий» содержится ссылка на ветеринарное свидетельство сыра «Рокфор», что доказывает факт фальсификации документов со стороны ООО «ПРОДМАРКЕТ»;

- сыр «Рокфор», в отличие от сыра «Jersey Blue», имеет массовую долю жира 45%, а не 55%, не изготавливается из молока джерсейской породы коров, следовательно, упаковывая иную продукцию и сопровождая ее обозначением «Jersey Blue», правообладатель совершает подлог;

- лицензионный договор №РД0380436 от 18.11.2021 на использование оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 был заключен между ООО «ПРОДМАРКЕТ» и ООО «ФУД МИЛК» позднее ветеринарного свидетельства от 12.04.2021, поэтому этот документ не может доказывать использование обозначения «Jersey Blu Джерси блю» лицензиатом;

- ООО «ПРОДМАРКЕТ» и ООО «ФУД МИЛК» не обладают необходимым оборудованием для производства сыра уровня «Jersey Blue» с голубой плесенью из молока джерсейской породы коров с жирностью 55%;

- в свою очередь ООО «ДЕЙРИ ФУД» и группа компаний «МОЛОКО МИЛК», получив в лизинг оборудование и доработав рецептуру, технические условия, в январе 2018 года начали подготовку к производству сыра «Джерси Блю» в полном соответствии с требованиями, по которым производят сыр «Jersey Blue» во всем мире;

- лица, подавшие возражение, в случае рассмотрения настоящего возражения в суде, намерены ходатайствовать об исследовании вопроса о недобросовестности

действий правообладателя по регистрации оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832;

- анализ представленных правообладателем доказательств свидетельствует о фальсификации факта изготовления сыра под названием «Jersey Blu Джерси Блю»;

- так, фотография сыра «Jersey Blu Джерси Блю» (торговая марка «LAFINELE») с голубой плесенью содержит ссылку на технические условия ТУ 9225-001-52580113-2016, которое принадлежит ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК», в перечне которых такой сыр отсутствует, при этом на упаковке сыра указан иной адрес производства, не имеющий отношения к ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК», а кроме того, в Едином реестре сертификатов соответствия и деклараций о соответствии имеется информация о декларации ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК» ЕАЭС №RU.РАО1.В.72501/21 от 19.05.2021, в которой указаны такие сыры, выпускаемые по ТУ 9225-001-52580113-2016 под маркой «LAFINELE» как «Бри», «Камамбер», «Горгонзола», «Рокфор», а нет сыра «Jersey Blu «Джерси Блю»;

- в Едином реестре сертификатов соответствия и деклараций о соответствии отсутствует информация о выдаче на имя ООО «Фуд Милк» декларации о соответствии продукции, выпущенной по ТУ 9225-001-52580113-2016 или ТУ 10.51.40-006-29913974-2000 «Сыры мягкие рассольные», следовательно, ООО «ФУД МИЛК» не могло производить и поставлять потребителям товар «Сыр Jersey Blu «Джерси Блю» без декларации соответствия, а в случае если это было им сделано, то такое действие носит не законный характер и не может быть допустимым доказательством;

- договор №24.08/ФМ-НМ/21 от 24.08.2021 на производство продукции под товарным знаком заказчика и договор №01.01/ФМ-ПМ/20 от 01.01.2020 на производство и поставку продукции, заключенные между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК» не содержат документов, подтверждающих их исполнение, т.к. правообладателем не представлены счета-фактуры, накладные, заявки на изготовление товаров, а, следовательно, не имеется доказательства производства товаров по этому договору;

- представленные ООО «ФУД МИЛК» счета-фактуры и накладные по отгрузке товаров третьим лицам в отсутствие декларации о соответствии подтверждают незаконность действия ООО «ФУД МИЛК» по реализации товаров ненадлежащего качества с нарушением законодательства;

- товарный знак «LAFINELE» по свидетельству №728512 зарегистрирован на имя Татинцяна Карена Яшаевича и в материалах дела отсутствуют доказательства правомерности использования чужого товарного знака на упаковке товара;

- обозначение «Jersey Blue» для такого товара как «сыр» входит в название географического указания «Exmoor Jersey Blue Cheese», которое зарегистрировано на территории Великобритании в 1999 году со следующим описанием: ограничивается сыром, произведенным на западе Сомерсет с использованием традиционных методов, продукт должен быть изготовлен с использованием коровьего молока Джерси с типичным составом 49% воды и 34% жира (<https://assets.publishing.service.gov.uk/media/5fd3621be90e07662ed92c7f/pfn-exmoor-iersey-blue.pdf>), информация о чем была опубликована на официальном интернет-портале патентного ведомства Соединенного Королевства в разделе «Protected geographical food and drink names» / «Защищенные географические названия продуктов питания и напитков» (<https://www.gov.uk/protected-fooddrink-names>);

- тем самым регистрация обозначения «Jersey Blue» для сыра в качестве географического указания подтверждает позицию возражения о том, что для товара «сыр» товарный знак по свидетельству №719832 является неохраноспособным и будет вводить потребителей в заблуждение в отношении производителя из России, а также в отношении иных товаров (не относящихся к сыру) является вводящим в заблуждение в отношении товара;

- согласно разъяснениям известного российского сыродела Андреева А.В. сыр под названием «Jersey Blue» был придуман и впервые произведен в Великобритании в 1990 году на ферме Willet Farm в графстве Somerset, в 1998 году сыр «Jersey Blue» получил статус защищенного места происхождения (PGI) на территории ЕС, основой сыра «Jersey Blue» является молоко коров породы Jersey, с 2006 года сыр под названием «Jersey Blue» производится в Швейцарии сыроделом Willi Shmid

(Вилли Шмид), стали победителями международного конкурса на лучший сыр из молока коров джерсейской породы в 2010 и 2012 годах, а компания «МОЛОКО ГРУПП» с 2017 года начала производство сыра «Jersey Blue» в России по традиционной технологии изготовления этого сыра, принятой в Великобритании и Швейцарии.

Правовая позиция лиц, подавших возражение, дополняется следующими документами:

(59) Письмо сырного сомелье Александра Крупецкого, который является членом жюри российских международных сырных конкурсов и известен в России как один из ведущих сырных экспертов;

(60) Информация о сырном сомелье Александре Крупецком;

(61) Информация о сыре «Jersey Blue» с сайта <https://fromages-sciboz.ch> (без перевода);

(62) Информация о сыре «Jersey Blue» сайта <https://stephanedecotterd.com>;

(63) Информация с архива сайта <https://web.archive.org/web/20180903230620/https://willischmid.ch/kaese/> (без перевода), о том, что на дату 03.09.2018 сыродел Вилли Шмидт уже производил сыр с названием «Jersey Blue»;

(64) Ветеринарное свидетельство №9389292524 от 12.04.2021 на сыр «Рокфор» производства ООО «ФУД МИЛК»;

(65) Договор аренды оборудования от 15.09.2017, заключенный между ООО «ПроектИнвест» и ООО «Дейри Фуд» с приложениями;

(66) Договор оказания агентских услуг от 05.10.2017, заключенный между ООО «ПроектИнвест» и ООО «ДЕЙРИ ФУД», с приложениями;

(67) Договор внутреннего лизинга №ЛД-77-1419/2018 от 26.07.2018, заключенный между ООО «Интерлизинг» и ООО «ДЕЙРИ ФУД», с приложениями;

(68) Изменения №2 от 15.01.2018 к техническим условиям ТУ 10.51.40-003-5500799-2018 «Сыры мягкие с голубой плесенью», разработанным ООО «ДЕЙРИ ФУД»;

(69) Рецептурная карта сыра «Джерси Блю» от 17.01.2018, изготавливаемого из молока джерсейских пород коров;

(70) Спецификация сыра «Джерси Блю» от 17.01.2018;

(71) Информация о декларации ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК» ЕАЭС №RU.PAO1.B.72501/21 от 19.05.2021;

(72) Информация о товарном знаке «LAFINELE» по свидетельству №728512, принадлежащего Татинцяну Карену Яшаевичу;

(73) Распечатка информации о швейцарской регистрации №777281 знака «JERSEY BLUE» с приоритетом от 09.06.2021 на имя компании Stadtlichasi Lichtensteig GmbH с переводом;

(74) Информация о зарегистрированном географическом указании «Exmoor Jersey Blue Cheese» с переводом;

(75) Заявка на регистрацию «Exmoor Jersey Blue Cheese» в качестве защищенного обозначения происхождения с переводом;

(76) Защищенные географические названия продуктов питания и напитков Соединенного Королевства;

(77) Статьи об Андрееве А.В. из Википедии и журнала «Сноб» и сведения о наградах этого лица;

(78) Письмо Андреева А.В. относительно сыра «Jersey Blue».

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении возражения представителей сторон, коллегия признала доводы возражения убедительными в части.

С учетом даты приоритета (21.12.2018) оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 правовая база для оценки его охраноспособности 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 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 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, 3 и 9 статьи 1483 настоящего Кодекса.

Согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов: 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; 2) являющихся общепринятыми символами и терминами; 3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта; 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

1.1. Положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

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

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

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы: общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака; условными обозначениями, применяемыми в науке и технике; общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из положений пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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 различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Как следует из требований подпункта 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.

Исходя из пункта 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.

Исходя из положений подпункта 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса, не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если его права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

Положения настоящего пункта применяются в отношении обозначений, сходных до степени смешения с указанными в нем объектами.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если 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.

Исходя из положений пункта 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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, 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.

Jersey blu

Оспариваемый товарный знак «Джерси блю» по свидетельству №719832 с приоритетом от 21.12.2018 является словесным, включает в свой состав расположенные друг под другом словесные элементы «Jersey blu» и «Джерси блю», выполненные стандартным шрифтом заглавными и строчными буквами латинского и кириллического алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении широкого перечня товаров и услуг:

29 класс МКТУ - айвар [консервированный перец]; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; анчоусы неживые; арахис обработанный; артишоки консервированные; белки для кулинарных целей; белок яичный; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; бульоны; варенье имбирное; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; водоросли морские консервированные; гнезда птичьи съедобные; голотурии неживые; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле [пюре из авокадо]; дичь; желатин; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закваска сычужная; закуски легкие на основе фруктов; заменители молока; изделия из сои порционные; изделия из тофу порционные; изделия колбасные; изделия мучные творожные; изюм; икра; икра баклажанная; икра кабачковая; икра рыб обработанная; йогурт; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; капуста квашеная; кефир [напиток молочный]; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; клецки картофельные; клиффиск [треска солено-сушеная]; коктейли молочные; колбаса кровяная; кольца луковые; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; корн-доги; корнишоны; котлеты из тофу; котлеты соевые; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; крем сливочный; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; кукуруза сахарная, обработанная; кумыс [напиток молочный]; лангусты неживые; лецитин для кулинарных целей; лосось неживой; лук консервированный; маргарин; мармелад, за исключением кондитерских изделий; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло сливочное; масло соевое пищевое; мидии неживые;

миндаль толченый; мозг костный пищевой; моллюски неживые; молоко; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко соевое; молоко сухое; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; насекомые съедобные неживые; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; оладьи картофельные; оливки консервированные; омары неживые; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; паста томатная; паста фруктовая прессованная; паштеты из печени; пектины для кулинарных целей; печень; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; простокваша [скисшее молоко]; птица домашняя неживая; пулькоги [корейское мясное блюдо]; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сардины неживые; свинина; сельдь неживая; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; смеси жировые для бутербродов; сметана [сквашенные сливки]; сок лимонный для кулинарных целей; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; спреды на основе орехов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сыры; тахини [паста из семян кунжута];

творог соевый; трепанги неживые; трюфели консервированные; тунец неживой; устрицы неживые; фалафель; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; филе рыб; финики; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фундук обработанный; хлопья картофельные; хумус [паста из турецкого гороха]; цедра фруктовая; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; эгг-ног безалкогольный; экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; эскамолес [съедобные личинки муравьев]; юба [спаржа соевая]; ягоды консервированные; яйца; яйца улитки; якитори;

30 класс МКТУ - ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; бадьян; баоцзы [китайские пирожки]; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда на основе лапши; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бриоши; булгур; булки; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; бурито; ванилин [заменитель ванили]; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; гренки; гречиха обработанная; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; зефир [кондитерские изделия]; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения

тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; имбирь [пряность]; йогурт замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей; каперсы; карамели [конфеты]; карри [приправа]; кетчуп [соус]; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кимчхичжон [оладьи из ферментированных овощей]; киноа обработанная; киш; клейковина пищевая; клецки на основе муки; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфитюр молочный; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; куркума; кускус [крупа]; лапша; лапша соба; лапша удон; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; леденцы; лепешки рисовые; ломпер [лепешка на основе картофеля]; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; маринады; марципан; мед; мисо [приправа]; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; окономияки [японские пикантные блины]; онигири [рисовые шарики]; орех мускатный; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; паста соевая [приправа]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; паштет запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто [соус]; печенье; печенье сухое; пибимпаб [рис,

смешанный с овощами и говядиной]; пироги; пицца; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; препараты ароматические пищевые; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; релиш [приправа]; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; сахар; сахар пальмовый; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сладости; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус клюквенный [приправа]; соус соевый; соус томатный; соус яблочный [приправа]; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стабилизаторы для взбитых сливок; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; сухари; сухари панировочные; суши; сэмбэй [рисовые крекеры]; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; тартрат калия кислый для кулинарных целей; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортилы; травы огородные консервированные [специи]; украшения шоколадные для тортов; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы [пельмени китайские]; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу

[приправа]; шафран [специи]; шоколад; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный;

31 класс МКТУ - *альгаробилла [корм для животных]; анчоусы живые; апельсины необработанные; арахис необработанный; артишоки свежие; барда; бобы необработанные; бобы рожкового дерева; венки из живых цветов; виноград необработанный; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; выжимки плодовые [мезга]; галеты для собак; голотурии живые; горох необработанный; гречиха необработанная; грибница [мицелий грибной]; грибы необработанные; деревья; деревья пальмовые; дерн натуральный; древесина необработанная; древесина неокоренная; дрожжи кормовые; елки новогодние; жвачка для животных; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жмых арахисовый кормовой; жмых кормовой; жмых кукурузный для скота; жмых рапсовый для скота; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; известь для кормов; икра рыб; кабачки необработанные; какао-бобы необработанные; карпы кои, живые; картофель необработанный; каштаны необработанные; киноа необработанная; композиции из необработанных фруктов; копра; кора необработанная; кора пробковая; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; корма укрепляющие для животных; корневища цикория; корнеплоды кормовые; крапива; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут съедобный необработанный; кустарники; кусты розовые; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лосось живой; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; мешанки из отрубей кормовые; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски живые; мука арахисовая кормовая; мука из льняного семени кормовая; мука кормовая; мука льняная [фураж]; мука рисовая кормовая; мука рыбная кормовая; мульча; напитки для комнатных животных; насекомые съедобные, живые; овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары живые; орехи [плоды]; орехи кокосовые; орехи кола; отруби зерновые; отходы винокурения кормовые; отходы перегонки вина; пальма [листья пальмовые]; пенка*

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

32 класс МКТУ - аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные;

напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления напитков; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков;

33 класс МКТУ - аперитивы; арак; байцзю [китайский алкогольный напиток]; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые;

35 класс МКТУ - абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; агентства по импорту-экспорту; агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; анализ себестоимости; аренда площадей для размещения рекламы; аудит коммерческий; аудит финансовый; бизнес-услуги посреднические по

подбору потенциальных частных инвесторов и предпринимателей, нуждающихся в финансировании; бюро по найму; ведение автоматизированных баз данных; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; демонстрация товаров; запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации по управлению персоналом; консультации профессиональные в области бизнеса; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг целевой; менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; написание резюме для третьих лиц; написание текстов рекламных сценариев; обзоры печати; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; обновление рекламных материалов; обработка текста; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация подписки на газеты для третьих лиц; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оформление рекламных материалов; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; поиск поручителей; помощь административная в вопросах тендера; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; посредничество коммерческое [обслуживание]; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление информации в области

деловых и коммерческих контактов; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; прогнозирование экономическое; продажа аукционная; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; прокат фотокопировального оборудования; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; регистрация данных и письменных сообщений; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; репродуцирование документов; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; сведения о деловых операциях; систематизация информации в компьютерных базах данных; службы консультативные по управлению бизнесом; согласование деловых контрактов для третьих лиц; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; составление налоговых деклараций; составление отчетов о счетах; телемаркетинг; тестирование психологическое при подборе персонала; торговля оптовая фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; торговля розничная фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; управление бизнесом временное; управление внешнее административное для компаний; управление гостиничным бизнесом; управление деятельностью внештатных сотрудников; управление коммерческими проектами для

строительных проектов; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление программами часто путешествующих; управление процессами обработки заказов товаров; услуги PPC; услуги в области общественных отношений; услуги конкурентной разведки; услуги манекенищиков для рекламы или продвижения товаров; услуги машинописные; услуги по исследованию рынка; услуги по напоминанию о встречах [офисные функции]; услуги по оптимизации трафика веб-сайта; услуги по переезду предприятий; услуги по подаче налоговых деклараций; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги по программированию встреч (офисные функции); услуги по составлению перечня подарков; услуги по сравнению цен; услуги рекламные "оплата за клик"; услуги секретарей; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги стенографистов; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; услуги телефонных ответчиков для отсутствующих абонентов; услуги фотокопирования; экспертиза деловая;

41 класс МКТУ - агентства по предоставлению моделей для художников; академии [обучение]; аренда комнатных аквариумов; аренда произведений искусства; аренда спортивных площадок; аренда теннисных кортов; библиотеки, обеспечивающие выдачу книг на дом; бронирование билетов на зрелищные мероприятия; видеосъемка; воспитание физическое; выпуск музыкальной продукции; дискотеки; дрессировка животных; дублирование; игры азартные; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; киностудии; клубы здоровья [оздоровительные и фитнес-тренировки]; клубы-кафе ночные [развлечение]; макетирование публикаций, за исключением рекламных; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; написание теле- и киносценариев; обеспечение интерактивное игрой через компьютерную сеть; обеспечение интерактивными электронными публикациями незагружаемыми; образование религиозное; обучение айкидо; обучение гимнастике; обучение заочное; обучение практическим навыкам

[демонстрация]; обучение при помощи симуляторов; организация балов; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация досуга; организация и проведение коллоквиумов; организация и проведение конгрессов; организация и проведение конференций; организация и проведение концертов; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация и проведение образовательных форумов неvirtуальных; организация и проведение семинаров; организация и проведение симпозиумов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; организация конкурсов красоты; организация костюмированных представлений для развлечений; организация лотерей; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; организация спортивных состязаний; ориентирование профессиональное [советы по вопросам образования или обучения]; парки аттракционов; перевод с языка жестов; передачи развлекательные телевизионные; передвижные библиотеки; переподготовка профессиональная; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы "видео по запросу"; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы "видео по запросу"; предоставление полей для гольфа; предоставление спортивного оборудования; предоставление услуг игровых залов; предоставление услуг кинозалов; представление цирковых спектаклей; представления варьете; представления мюзик-холлов; представления театрализованные; представления театральные; проведение туров с восхождением; проведение фитнес-классов; проведение экзаменов; производство кинофильмов, за исключением производства рекламных роликов; прокат аудиооборудования; прокат видеокамер; прокат видеомэгнитофонов; прокат видеофильмов; прокат декораций для шоу-программ; прокат звукозаписей; прокат игрушек; прокат кинематографического оборудования; прокат кинофильмов; прокат оборудования для игр; прокат оборудования стадионов; прокат осветительной аппаратуры для театров или телестудий; прокат радио- и телевизионных приемников; прокат снаряжения для подводного погружения; прокат спортивного оборудования, за исключением

транспортных средств; прокат театральных декораций; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; публикация текстовых материалов, за исключением рекламных; радиопередачи развлекательные; развлечение гостей; развлечения; редактирование текстов; садо [обучение японской чайной церемонии]; сады зоологические; служба новостей; составление программ встреч [развлечение]; сочинение музыки; субтитрование; тьюторинг; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги гидов; услуги диск-жокеев; услуги индивидуальных тренеров [фитнес]; услуги казино [игры]; услуги каллиграфов; услуги караоке; услуги клубов [развлечение или просвещение]; услуги композиторов; услуги культурные, образовательные или развлекательные, предоставляемые художественными галереями; услуги музеев [презентация, выставки]; услуги образовательно-воспитательные; услуги образовательные, предоставляемые школами; услуги оркестров; услуги переводчиков; услуги по написанию сценариев, за исключением рекламных; услуги по распространению билетов [развлечение]; услуги репетиторов, инструкторов [обучение]; услуги спортивных лагерей; услуги студий записи; услуги устных переводчиков; учреждения дошкольные [воспитание]; фотографирование; фоторепортажи; хронометраж спортивных состязаний; школы-интернаты; шоу-программы.

Необходимо отметить, что в соответствии с порядком оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

В поступившем возражении указывается на имеющееся между сторонами настоящего спора столкновение прав в отношении обозначения «Jersey blu Джерси блю», используемого при маркировке сыра. Так, правообладатель направил в адрес ООО «МОЛОКО ГРУПП» претензию (22) с требованием изъять из гражданского оборота сыра с маркировкой «Джерси блю» и выплате компенсации за нарушение права на товарный знак по свидетельству №719832. В свою очередь в Арбитражном суде г. Москвы рассматривается дело №А40-232068/2021, сторонами которого являются ООО «ДЙРИ ФУД», ООО «Торговый дом «МОЛОГО ГРУПП» и ООО

«ПРОДМАРКЕТ», предметом разбирательства в котором является незаконное использование оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832.

Также необходимо отметить, что ООО «МОЛОКО ГРУПП», которое согласно выписке из ЕГРЮЛ (24) вправе осуществлять разведение прочих пород крупного рогатого скота и буйволов, является племенным репродуктором по разведению крупного рогатого скота джерсейской породы и зарегистрировано в государственном племенном регистре Министерства сельского хозяйства Российской Федерации, свидетельство о регистрации № 401903201010 от 10.06.2019 (25).

В свою очередь ООО «ДЕЙРИ ФУД» согласно выписке из ЕГРЮЛ (26) вправе осуществлять производство молока (кроме сырого) и молочной продукции и производство сыра и сырных продуктов. В деле имеются документы о разработке ООО «ДЕЙРИ ФУД» технических условий на производство сыра (27), (68), рецептурная карта сыра «Джерси Блю» (69), спецификация сыра «Джерси Блю» (70), протокол испытаний №43125 от 03.12.2018 на партию сыра, счета-фактуры, товарно-транспортные накладные и платежные поручения (29) – (37) на сыр с маркировкой «Джерси Блю», договоры аренды оборудования от 15.09.2017 для производства сыра (65), договор оказания агентских услуг от 05.10.2017 (66), договор внутреннего лизинга №ЛД-77-1419/2018 от 26.07.2018 (67), которые свидетельствуют о фактической деятельности ООО «ДЕЙРИ ФУД» по производству сыра из молока джерсейской породы коров.

Все вышеизложенные обстоятельства свидетельствуют о наличии заинтересованности лиц, подавших возражение, в оспаривании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №719832 в отношении товаров, связанных с производством молочной продукции, в том числе сыра, а также в отношении деятельности, связанной с животноводством, а именно, разведением крупного рогатого скота – коров.

Что касается оснований для оспаривания предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №719832, то анализ материалов дела показал следующее.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №719832 состоит из четырех словесных элементов – «Jersey», «blu», «Джерси», «блю», где элементы «Джерси» и «блю» являются транслитерацией буквами кириллического алфавита слов «Jersey», «blu», написанных буквами латинского алфавита.

Согласно общедоступным словарно-справочным данным (см. <https://translate.academic.ru/jersey/en/ru/>), а также материалам возражения (1), (2), (3) и отзыва (38) словесный элемент «Jersey» содержится в качестве лексической единицы в лексике английского языка и имеет следующие смысловые значения в переводе на русский язык: 1. джерсейская порода коров (крупного рогатого скота молочного направления); 2. Джерси (остров); джерси (шелковое трикотажное полотно); 3. вязаная кофта, свитер.

В свою очередь словесный элемент «blu», хоть и отсутствует как таковой в английском языке, тем не менее, его транслитерация «блю» вызывает прямую ассоциацию с английским словом «blue» (произносится как [блю]), представляющим собой название цвета – «голубой» (см. <https://translate.academic.ru/blue/en/ru/>). Фактически слово «blu» воспринимается в качестве грамматически искаженного написания английского слова «blue».

Как справедливо отметил правообладатель и подтвердил на ряде примеров зарегистрированных товарных знаков, названия географических объектов могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в том случае, если не способны вызывать в сознании потребителя представления о товаре и месте его происхождения.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №719832 зарегистрирован для широкого перечня товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 33, 35, 41 классов МКТУ. Как известно, одно и то же обозначение, способно восприниматься в качестве фантазийного для одних товаров, как неохраняемое – для других товаров, и как ложное или способное ввести потребителя в заблуждение – для третьих товаров.

Так, в перечне 29 класса МКТУ оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 присутствуют товары, относящиеся к молочной продукции, а в перечне 31 класса МКТУ – живые животные.

Следует констатировать, что входящий в состав оспариваемого товарного знака словесный элемент «Jersey» согласно вышеупомянутым словарно-справочным данным имеет значение «джерсейская порода молочных коров». Джерсейская порода коров («Jersey» или «Джерси») является видом молочного скота, который впервые вывели на Нормандских островах, а именно острове Джерси. Молоко этой породы содержит высокую концентрацию молочного жира и имеет характерный желтоватый оттенок (2), (3). Как следует из указанных документов, остров Джерси на протяжении многих десятилетий XX века является источником племенного скота джерсейской породы коров во всем мире, в том числе, эта порода известна и на территории Российской Федерации, о чем свидетельствуют представленные в возражении сведения (25) о том, что ООО «МОЛОКО ГРУПП» является племенным репродуктором Джерсейской породы коров, а также джерсейская порода коров упоминается в распечатках из сети Интернет (39), представленных правообладателем. При этом обозначения «Джерси», «джерсейская порода коров», вопреки доводам правообладателя, воспринимаются в качестве обозначений с одним и тем же смыслом в силу того, что являются транслитерацией и переводом слова английского происхождения – «Jersey».

Представляется очевидным, что в отношении товаров 31 класса МКТУ «живые животные», к которым могут относиться и коровы джерсейской породы, входящие в состав оспариваемого товарного знака элементы «Jersey» / «Джерси» будут восприниматься в качестве указания на породу животного, что обуславливает вывод об описательном характере этого обозначения.

Также следует констатировать, что основной целью выведения джерсейской породы коров является получение молока.

В соответствии с ГОСТ Р 52738-2007 «Молоко и продукты переработки молока» под молоком» подразумевается продукт нормальной физиологической секреции молочных желез сельскохозяйственных животных, полученный от одного или нескольких животных в период лактации при одном и более доении, без каких-либо добавлений к этому продукту или извлечений каких-либо веществ из него.

Молоко является как самостоятельным продуктом, поименованным в перечне товаров 29 класса МКТУ, так и предназначается в качестве сырья для изготовления различной молочной продукции.

Так, в перечне оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832, помимо молока, присутствуют такие товары как «изделия мучные творожные; йогурт; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; крем сливочный; масла пищевые; масло сливочное; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко сухое; напитки молочные с преобладанием молока; продукты молочные; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [сквашенные сливки]; сыворотка молочная; сыры; ферменты молочные для кулинарных целей; эгг-ног безалкогольный». Все указанные товары изготавливаются с применением такого сырья как коровье молоко.

Сопровождение указанной молочной продукции обозначениями «Jersey» / «Джерси» в силу заложенной в них семантики способно вызывать в сознании потребителя правдоподобное представление о том, что приведенные выше товары 29 класса МКТУ изготовлены из молока определенной породы коров - джерсейской, т.е. спорное обозначение носит описательный характер, указывает на свойства товара (его состав).

В этой связи следует сделать вывод о неохраноспособности словесных обозначений «Jersey» / «Джерси» для вышеупомянутых товаров 29, 31 классов МКТУ, что предопределяет возможность исключения этих элементов из правовой охраны товарного знака по свидетельству №719832 согласно требованиям подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса в силу отсутствия у них доминирующего характера по отношению к иным элементам товарного знака – «blu» и «блю».

Доказательств ассоциирования словесного элемента «Jersey» / «Джерси» для вышеупомянутых товаров 29, 31 классов МКТУ исключительно с правообладателем в деле не содержится.

Вместе с тем применительно к такому виду товара 29 класса МКТУ как «сыр» словесный элемент «blu» (и его транслитерация «блю») наравне с обозначением «Jersey» / «Джерси» выступает в качестве характеристики товара.

Так, обозначение «blue», обозначающее «голубой» в производстве сыра используется в качестве указания на то, что продукт изготовлен с использованием голубого вида плесени.

Так, например, помимо сведений из Википедии (4), достоверность которых опровергается правообладателем, им самим представлены распечатки специализированных энциклопедий о сыре (41), (42), в которых фигурирует упоминание голубых сыров из различных регионов мира, например, «BUTON BLUE» / «БАКСТОН БЛЮ» (Великобритания), «BAY BLUE» / «БЭЙ БЛЮ» (США), «WINDSOR BLUE» / «ВИНДЗОР БЛЮ» (Новая Зеландия), «VENUS BLUE» / «ВИНУС БЛЮ» (Австралия), «DISTNCTION BLUE» / «ДИСТИНКШИОН БЛЮ» (Новая Зеландия), «DORSET BLUE CHEESE» / «ДОРСЕТ БЛЮ» (Великобритания), «CROZIER BLUE» / «КРОЗЬЕ БЛЮ» (Ирландия), «URBAN BLUE» / «УРБАН БЛЮ» (Канада) и т.д. При этом следует отметить, что источник информации (42) был опубликован в России в 2012 году, т.е. задолго до даты приоритета оспариваемого товарного знака. Следует также упомянуть, что представленные правообладателем технические условия ТУ 10.51.40-006-29913974-2020 «Сыры мягкие и рассольные», разработанные ООО «ФУД МИЛК» (48) содержат указание на то, что сыр «Jersey blu Джерси блю» содержит плесень голубого цвета.

Более того, необходимо указать, что из материалов возражения (74) – (76) усматривается, что обозначение «Jersey blue», которое сходно до степени смешения с оспариваемым товарным знаком (фактически, одно обозначение воспринимается за другое), используется в составе зарегистрированного в Европейском союзе на основании Регламента Совета ЕС №510/2006 географического указания – «EXMOOR JERSEY BLUE CHEESE», который производится на ферме Willet Farm Lydeard St Lawrence, расположенной в Великобритании в географическом регионе графств Девон и Сомерсет от Бернстеймпла вдоль побережья до города Уотчет, линия паровой железной дороги от Уотчета до пересечения с дорогой В 3227, дорогой В 3227 на запад до

пересечения с дорогой А 361, дорогой А 361 на запад в Барнстейпл, с использованием традиционных ручных методов с 1990 года исключительно из молока коров джерсейской породы. Согласно описанию – это полножирный мягкий сыр с голубыми прожилками средней жирности 34%, характеризуется насыщенным желтым цветом и маслянистой текстурой. Изготовлен из непастеризованного молока джерсейской породы коров.

Из описания указанного зарегистрированного географического указания следует, что словесные элементы «Jersey» и «blue» выступают в качестве характеристики сыра, указывают на то, что он изготовлен из молока джерсейской породы коров и имеет в своем составе голубую плесень.

Также в возражении приводятся распечатки из сети Интернет (16) – (21), (62), в которых упоминается сыр «Jersey blue» с голубой плесенью, изготовленный из молока повышенной жирности коров джерсейской породы. В представленных распечатках отмечается, что сыр происходит из Великобритании и производится в Швейцарии по рецептуре, разработанной сыроделом Вилли Шмидтом. Сыр был удостоен наградами в 2010 и в 2012 годах. Коллегия приняла к сведению довод правообладателя относительно того, что ряд вышеупомянутых распечаток выполнен на иностранном языке, что затрудняет их восприятие российским потребителем. Вместе с тем указанные документы содержат Интернет-перевод, что свидетельствует о возможности их прочтения любым заинтересованным в получении соответствующей информации лицом. Кроме того, помимо распечаток из иностранных Интернет-источников, в возражении приводятся сведения и из российского сегмента Интернета, где также упоминается сыр «Jersey blue» определенного вида и свойств, при этом ряд документов датирован ранее даты (21.12.2018) приоритета оспариваемого товарного знака – 2015 годом.

Также мнение лиц, подавших возражение, относительно существования сыра с голубой плесенью, изготовленного из молока джерсейской породы коров и сопровождаемого обозначением «Jersey blue», подкрепляется письмами российских специалистов в области сыроделия (59), (78).

Таким образом, все вышеупомянутые документы в совокупности свидетельствуют о неохраноспособном характере оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 в соответствии с требованиями подпункта 3 пункта 1 статьи 143 Кодекса для такого вида товара 29 класса МКТУ как «сыр», поскольку оно полностью состоит из неохраняемых словесных элементов, характеризующих этот вид товара.

Коллегия приняла во внимание представленные правообладателем документы, касающиеся производства сыра под оспариваемым товарным знаком, однако, они не могут свидетельствовать о приобретении этим обозначением различительной способности в качестве средства индивидуализации продукции правообладателя на дату (21.12.2018) приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832, поскольку датированы 2020, 2021 годами.

Вместе с тем, согласно положениям абзаца 9 пункта 2 статьи 1512 Кодекса при рассмотрении вопроса об охраноспособности товарного знака принимаются во внимание обстоятельства, сложившиеся на дату подачи возражения против предоставления ему правовой охраны, поданного по основаниям, предусмотренным, в частности, пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

Как следует из разъяснений, сформулированных в пункте 173 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 №10 «О применении части четвертой Кодекса», норма абзаца девятого пункта 2 статьи 1512 ГК РФ о необходимости учета обстоятельств, сложившихся на дату подачи возражения, применяется для целей недопущения признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, не соответствовавшему условиям охраноспособности на момент его государственной регистрации в качестве товарного знака, но впоследствии начавшему отвечать условиям охраноспособности.

В этой связи относительно представленных правообладателем документов (43) – (55) об использовании товарного знака по свидетельству №719832, не выходящих за дату (18.11.2021) подачи настоящего возражения, необходимо отметить следующее.

Так, представленные фотографии с выставки «ПРОДЭКСПО» (43), во-первых, не содержат дату, которую можно было бы соотнести с датой приоритета оспариваемого товарного знака, а, во-вторых, не сопровождаются документами, из

которых бы усматривалось, что представленный на них сыр соотносится либо с ООО «ПРОДМАРКЕТ», либо с его лицензиатом ООО «ФУД МИЛК».

Разработанные ООО «ФУД МИЛК» технические условия ТУ 10.51.40-006-29913974-2020 «Сыры мягкие и рассольные» от 02.11.2020 (48), перечень ветеринарных свидетельств к накладной от 12.04.2021 для ЦВК «ЭКСПОЦЕНТР» (44), среди которых и сыр «Jersey blu Джерси блю», договор на участие в выставке «ПРОДЭКСПО-2021» (45) являются внутренними документами производителя и не могут свидетельствовать об информированности потребителя об этом продукте.

Дипломы с выставки «ПРОДЭКСПО-2020» и «ПРОДЭКСПО-2021» (47) не касаются сыра «Jersey blu Джерси блю», а вручены за ООО «ФУД МИЛК» за иную продукцию, представленную на выставках, а именно за напиток «тан домашний с укропом «Фермерский» (товарная марка «Ваша Ферма»), сыр плавленый сливочный «Фермерский (товарная марка «Ваша Ферма»), молоко сгущенное в вафельной трубочке товарная марка «LAFINÉLE»), сырное ассорти Швейцария, мороженое пломбир «Фермерский» (товарная марка «Ваша Ферма»), следовательно, не могут рассматриваться в качестве доказательства приобретения различительной способности спорного обозначения.

Договор №01.01/ФМ-ПМ/20 на производство и поставку продукции под товарным знаком и дизайном упаковки покупателя от 01.01.2020 (49), заключенный между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «ПРОДМАРКЕТ» и касающийся, в частности, сыра «Jersey blu Джерси блю», не подкреплен какими-либо документами, свидетельствующими об эго исполнении, следовательно, не может подтверждать введение соответствующей продукции в гражданский оборот.

Счета-фактуры №18837 от 28.11.2021, №19964 от 20.12.2021 (50) касаются поставки продукции, в том числе сыр «Jersey Blu Джерси блю», между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «СПАР Тула», однако, эти документы выходят за исследуемый период времени, а, кроме того, сами по себе не могут свидетельствовать ни об объемах поставок продукции под спорным обозначением, ни о территории ее распространения.

Письма от грузополучателей продукции (51), а также счета-фактуры №3308 от 22.03.2022 с доверенностью, №11825 от 02.08.2021, №14709 от 16.09.2021 (52) не касаются такого товара, как сыр, речь в них идет о воде и злаковом батончике «Jersey blu Джерси блю». Кроме того, представленные письма (51) без наличия соответствующих фактических данных не могут рассматриваться в качестве убедительных доказательств в принципе.

Скриншоты недатированных интернет-страниц ООО «ФУД МИЛК» (53) не представляется возможным соотнести с исследуемым периодом времени.

Договор №24.08/ФМ-НМ/21 на производство и поставку продукции под товарным знаком заказчика от 24.08.2021 (54), заключенного между ООО «ФУД МИЛК» и ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК», то он не подкреплён фактическими доказательствами о введении в гражданский оборот соответствующего сыра под спорным обозначением.

В части технических условий ТУ 925-001-52580113-2016 «Сыры мягкие в ассортименте», разработанных ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК» и введенных в действие 21.01.2016 (55), а также протокола испытаний №22.1829 ТВ от 17.02.2022 на сыр мягкий «Джерси Блю» производства ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК» (58) следует указать, что эти материалы являются внутренними документами компании ООО «НЕНАШЕВО-МИЛК», вследствие чего не могут свидетельствовать об известности потребителю соответствующего спорного обозначения. Кроме того, технические условия (55) не имеют отношения к сыру «Jersey Blu Джерси блю».

Что касается довода лиц, подавших возражение, о фальсификации ряда представленных правообладателем документов, то он принят к сведению. Вместе с тем следует отметить, что проверка представленных какой-либо из сторон спора документов на предмет их достоверности не входит в компетенцию административного органа, данные обстоятельства могут быть рассмотрены судом.

Вместе с тем следует констатировать, что ни один из представленных правообладателем документов (43) – (55) не содержат предусмотренные пунктом 35 Правил данных о длительности, интенсивности использования спорного обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных этим обозначением, о

затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о спорном обозначении и производителе товаров, а также отсутствуют сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых спорным обозначением. Таким образом, нет оснований полагать, что товарный знак «Jersey blu Джерси блю» приобрел различительную способность в качестве средства индивидуализации продукции правообладателя, а именно, сыра, на дату подачи настоящего возражения.

Таким образом, коллегия полагает доказанным довод возражения о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 требованиям подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 29 класса МКТУ «сыр», а также о неохраноспособности словесного элемента «Jersey» / «Джерси» для товаров 29 класса МКТУ «изделия мучные творожные; йогурт; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; крем сливочный; масла пищевые; масло сливочное; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко сухое; напитки молочные с преобладанием молока; продукты молочные; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленное молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [сквашенные сливки]; сыворотка молочная; ферменты молочные для кулинарных целей; эгг-ног безалкогольный» и товаров 31 класса МКТУ «живые животные».

Что касается довода возражения о том, что в отношении услуг 35 класса МКТУ в области торговли и продвижения товаров, корреспондирующих с молочной продукцией, приведенной в перечне товаров 29 класса МКТУ, обозначение «Jersey blu» является неохраняемым, то он представляется необоснованным.

Действительно, в перечне 35 класса МКТУ оспариваемого товарного знака присутствуют услуги, которые относятся к продвижению товаров и торговой деятельности. Вместе с тем эти услуги не конкретизированы таким видом товара как сыр или молочная продукция, которые относятся к продовольственным товарам.

Согласно ГОСТ Р 51303-2013 под видом товаров понимается совокупность товаров определенной группы, объединенных общим названием и назначением

(например, плащи и куртки, принадлежащие к группе верхней одежды, а также представители других групп (классов), такие как телевизоры, холодильники, кровати).

ГОСТ Р 51303-2013 также дает определение следующих терминов.

Класс товаров: совокупность товаров, имеющих аналогичное функциональное назначение (например, швейные изделия, трикотажные товары).

Группа товаров: совокупность товаров определенного класса, обладающих сходными потребительскими свойствами и показателями, а также общим назначением (например, верхняя одежда, белье, обувь, молочные продукты).

Товарная единица (ассортиментная единица): развернутое торговое наименование, отражающее исчерпывающий перечень потребительских признаков, необходимых и достаточных покупателю для окончательного решения о покупке товара.

Продовольственные товары: продукты в натуральном или переработанном виде, находящиеся в обороте и употребляемые человеком в пищу (в том числе продукты детского питания, продукты диетического питания), бутилированная питьевая вода, алкогольная продукция, пиво и напитки, изготавливаемые на его основе, безалкогольные напитки, жевательная резинка, пищевые добавки и биологически активные добавки.

Непродовольственные товары: продукты производственного процесса, предназначенные для продажи его населению, юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям, но не с целью употребления в пищу человеком.

С учетом приведенных терминов можно сделать вывод, что без конкретизации области оказания соответствующих услуг 35 класса МКТУ нет оснований полагать, что они связаны с продажей и продвижением молочной продукции, в отношении которой имеется заинтересованность лиц, подавших возражение, по оспариванию правомерности предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №719832.

Так, в отношении иных товаров 29, 30, 31, 32, 33 классов МКТУ оспариваемый товарный знак по свидетельству №719832 напрямую не ассоциируется с джерсейской породой коров или островом Джерси, требует рассуждения и домысливания, а в силу

своей многозначности (например, способен вызывать представление о шелковой ткани джерси голубого цвета) может восприниматься в качестве фантазийного обозначения. Следовательно, оспариваемый товарный знак по свидетельству №719832 для услуг 35 класса МКТУ, в которых отсутствует привязка к молочной продукции, не является описательным.

Не прослеживается описательность оспариваемого товарного знака также и в отношении услуг 41 класса МКТУ.

Кроме того, в отношении иных товаров и услуг, не связанных с молочной продукцией и сыром, заинтересованность лиц, подавших возражение, в оспаривании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №719832 не усматривается.

Необходимо упомянуть, что в качестве основания для оспаривания правовой охраны товарному знаку по свидетельству №719832 в поступившем возражении указывается на то, что спорное обозначение «Jersey Blue» вошло во всеобщее употребление в качестве обозначения товара определенного вида, а именно сыра.

Согласно методологическим подходам обозначение может быть отнесено к вошедшим во всеобщее употребление обозначениям товаров определенного вида в том случае, если оно является видовым обозначением, длительное время используемым для наименования однородных товаров, выпускаемых различными производителями.

Вошедшие во всеобщее употребление обозначения отличаются от описательных элементов, указывающих на вид товара, своим происхождением. Эти элементы входят в лексикон как обозначения определенных товаров (как бывшие товарные знаки или наименования вновь созданных товаров), а затем в результате длительного использования для обозначения этих же и однородных товаров различными производителями превращаются в видовые обозначения.

Примерами обозначений, вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида, являются следующие обозначения: целлофан, термос, ланолин, вазелин, сахарин, целлулоид, эскалатор, примус, граммофон, магнитофон, линолеум, нейлон и др.

Признаками, характеризующими обозначение, вошедшее во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида, являются:

- использование обозначения в качестве названия (наименования) товара специалистами соответствующих отраслей производства, работниками торговли, потребителями;
- применение обозначения в качестве названия (наименования) одного и того же товара или товаров того же вида, выпускаемых различными производителями;
- применение обозначения длительное время.

Отсутствие в материалах возражения каких-либо документов, соответствующих вышеуказанным признакам и свидетельствующих о неоднократном использовании обозначения «Jersey blu Джерси Блю» до даты приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 в качестве видового наименования товара, которое может быть воспринято как новый вид молочной продукции, обуславливает вывод о бездоказательности утверждения лица, подавшего возражение, о том, что спорное обозначение вошло во всеобщее употребление в качестве товара определенного вида согласно требованиям подпункта 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Необходимо отметить, что в поступившем возражении также упоминается, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №719832 способен вызывать не соответствующее действительности представление о товарах и услугах 29, 30, 31, 32, 35 классах МКТУ и месте их происхождения, при этом какого-либо документального обоснования этого аргумента лицами, подавшими возражение, не приводится.

Вместе с тем коллегия полагает, что указанный довод возражения является обоснованным только в отношении такого упомянутого в перечне 29 класса МКТУ оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 товара как «кумыс [напиток молочный]». Согласно ГОСТ Р 52738-2007 кумыс – это кисломолочный продукт, произведенный путем смешанного молочнокислого и спиртового брожения и сквашивания кобыльего молока с использованием заквасочных микроорганизмов - болгарской и ацидофильной молочнокислых палочек и дрожжей.

Поскольку, как было установлено выше, словесный элемент «Jersey» и его транслитерация «Джерси» ассоциируется с джерсейской породой коров, маркировка молочного напитка - кумыса, изготовленного из кобыльего молока, данным словесным обозначением способна породить в сознании потребителя ложные, несоответствующие действительности представления о товаре и его свойствах (составе). Следовательно, в отношении этого товара регистрация оспариваемого товарного знака произведена с нарушением требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В части довода возражения о том, что обозначение «Jersey Blue» в силу его регистрации в качестве географического указания для такого товара как «сыр» будет вводить потребителей в заблуждение в отношении производителя из России, коллегия пришла к выводу о его необоснованности.

Входящий в состав зарегистрированного в Великобритании географического указания «EXMOOR JERSEY BLUE CHEESE» словесный элемент «Jersey» приводится не в контексте места производства продукции, а в качестве указания на состав сырья, т.е. на то, что при производстве сыра используется молоко джерсейской породы коров.

Как отмечалось выше, джерсейская порода коров распространена во всем мире, в том числе и в России, является источником молока с определенными свойствами. Так, непосредственно одно из лиц, подавших возражение, а именно, ООО «МОЛОКО ГРУПП», является племенным репродуктором по разведению крупного рогатого скота джерсейской породы (25). Использование молока этой породы коров прописано в технических условиях (68) по изготовлению сыра «Jersey blue», разработанных другим лицом, подавшим возражение, - ООО «ДЕЙРИ ФУД».

Таким образом, словесный элемент «Jersey» и его транслитерация «Джерси» применительно к товарам 29 класса МКТУ «сыры» российского производства не вводит потребителя в заблуждение относительно места происхождения товара, следовательно, не нарушает в этой части требования подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Что касается приведенного в возражении аргумента о способности оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 ввести потребителя в

заблуждение относительно изготовителя сыра, который, согласно возражению, ассоциируется с ООО «ДЕЙРИ ФУД», то необходимо отметить следующее.

Согласно сложившейся правовой позиции суда, сформулированной в Информационной справке, подготовленной по результатам анализа и обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве Суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по вопросам, возникающим при применении положений пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.04.2017 №СП-23/10, способность введения в заблуждение элементами обозначений и обозначением в целом не является очевидной и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и изготовителе.

Сам по себе факт использования обозначения до даты подачи заявки на товарный знак иным производителем не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара.

С учетом изложенного для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение через ассоциацию с иным производителем товара, основанную на предшествующем опыте, необходимо наличие доказательств, подтверждающих: 1) введение в гражданский оборот товаров со сходным обозначением иным производителем; 2) возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между самим товаром и его предшествующим производителем.

Так, проанализировав представленный массив документов возражения, коллегия пришла к выводу, что непосредственное отношение к производству сыра под спорным обозначением и введением его в гражданский оборот со стороны ООО «ДЕЙРИ ФУД» имеют материалы, приведенные в приложениях (27) - (37), (65) – (70). Кроме того, правообладатель также представил распечатки (40), согласно которым в Интернет-магазинах и Интернет-сайтах фигурируют сведения о сыре «Джерси Блю», «Jersey Blue» производства ООО «ДЕЙРИ ФУД» и компании Moloko Group.

Исходя из имеющихся сведений, 10.01.2018 ООО «ДЕЙРИ ФУД» были разработаны технические условия ТУ 10.51.40-003-5500799-2018 «Сыры мягкие с голубой плесенью» (27), среди которых поименован сыр с голубой плесенью «Джерси Блю». В дальнейшем в эти технические условия были внесены изменения №2 от 15.01.2018 (68), касающиеся упомянутого сыра и сырья для его производства, а именно производства сыра из молока джерсейской породы коров. Кроме того, в возражении приводится рецептурная карта сыра «Джерси Блю», изготавливаемого из молока джерсейских пород коров от 17.01.2018 (69) и спецификация сыра «Джерси Блю» от 17.01.2018 (70).

Также представлен протокол испытаний №43125 от 03.12.2018 (28) на партию сыра, изготовленного 01.11.018, а также счета-фактуры, товарно-транспортные накладные и платежные поручения (29) – (37) на сыр с маркировкой «Джерси Блю», отгруженный ООО «ДЕЙРИ ФУД» в период с 09.11.2018 по 30.11.2018 третьим лицам - ООО «Фермерский Базар», ООО «Матис», ООО «Литтлс», ООО «Город вкусов», ИП Фирсик А.В., ИП Савенко Н.А. в Москву и Московскую область.

Также представлены договор аренды оборудования от 15.09.2017 для производства сыра (65), договор оказания агентских услуг от 05.10.2017 (66), договор внутреннего лизинга №ЛД-77-1419/2018 от 26.07.2018 (67), которые заключались ООО «ДЕЙРИ ФУД» с ООО «ПроектИнвест».

Следует констатировать, что все подготовительные работы по производству сыра под спорным обозначением, к которым относятся разработка технических условий, рецептуры, аренда оборудования, не являются общедоступными для потребителя, в связи с чем представленные документы (27), (28), (66) – (70) не могут рассматриваться в качестве доказательства наличия ассоциативных связей между спорным обозначением и ООО «ДЕЙРИ ФУД». Что касается документов (29) – (37) о непосредственном введении сыра «Джерси Блю» в гражданский оборот, то они охватывают незначительный период времени до даты (21.12.2018) приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №719831, а именно ноябрь 2018 года, а также относятся к небольшому числу покупателей этой продукции и ограничиваются только территорией Москвы и Московской области. Кроме того,

приведенное в упомянутых счетах-фактурах и товарных накладных количество отгруженного товара насчитывает всего несколько килограммов.

Что касается упомянутых выше распечаток из сети Интернет (40), представленных правообладателем, то они либо не содержат исходных данных о датах опубликования приведенных на них информации, которые можно было бы сопоставить с датой приоритета оспариваемого товарного знака, либо датированы значительно позднее (например, сведения с сайта <https://irecommend.ru> о реализации сыра в магазине «Вкус Вилл», произведенного ООО «ДЕЙРИ ФУД» 24.05.2020). Следовательно, не могут рассматриваться в качестве доказательства по рассматриваемому вопросу.

Вместе с тем установленный выше незначительный период распространения товара по времени, ограниченность территории, небольшие партии и малое количество покупателей, которым стало известно о сыре, сопровождаемым обозначением «Джерси Блю», не позволяют сделать вывод о том, что на дату приоритета оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 у потребителей сложилась устойчивая ассоциативная связь между этим обозначением и ООО «ДЕЙРИ ФУД» как изготовителем соответствующего товара 29 класса МКТУ «сыр».

Более того, следует отметить, что довод возражения о том, что оспариваемый товарный знак со словесными элементами «Jersey blu Джерси блю» в отношении сыра ассоциируется с ООО «ДЕЙРИ ФУД» противоречит доводам возражения и представленным документам (6) – (21), (62), (74) о том, что спорное обозначение не обладает различительной способностью, а также о том, что сыр под сходным до степени смешения обозначением «Jersey blue» стал известен потребителю благодаря деятельности швейцарского сыровара Вилли Шмидта, создавшем его рецептуру и впервые получившем за него награду в 2010 году.

С учетом сказанного, коллегия не располагает доказательствами несоответствия заявленного обозначения положениям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса как способного ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара 29 класса МКТУ «сыры».

В поступившем возражении также содержится довод о том, что регистрация оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 произведена в нарушение исключительного авторского права ООО «ДЕЙРИ ФУД» на разработанные 10.01.2018 технические условия ТУ 10.51.40-003-5500799-2018 «Сыры мягкие с голубой плесенью» (27), которые являются произведением науки и в качестве цитаты содержат рецептуру сыра «Джерси Блю». В этой связи необходимо отметить следующее.

Исходя из требований подпункта 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса, для целей выявления нарушения авторских прав ООО «ДЕЙРИ ФУД» на упомянутые технические условия необходимо установить являются ли созданные ООО «ДЕЙРИ ФУД» технические условия известным на дату приоритета оспариваемого товарного знака таким объектом авторского права как произведение науки.

Так, согласно пункту 1 статьи 1259 Кодекса объектами авторских прав являются произведения науки, литературы и искусства независимо от достоинств и назначения произведения, а также от способа его выражения: литературные произведения и музыкально-драматические произведения, сценарные произведения; хореографические произведения и пантомимы; музыкальные произведения с текстом или без текста; аудиовизуальные произведения; произведения живописи, скульптуры, графики, дизайна, графические рассказы, комиксы и другие произведения изобразительного искусства; произведения декоративно-прикладного и сценографического искусства; произведения архитектуры, градостроительства и садово-паркового искусства, в том числе в виде проектов, чертежей, изображений и макетов; фотографические произведения и произведения, полученные способами, аналогичными фотографии; географические и другие карты, планы, эскизы и пластические произведения, относящиеся к географии и к другим наукам; другие произведения; программы для ЭВМ, которые охраняются как литературные произведения.

В соответствии с национальным стандартом Российской Федерации ГОСТ Р 55385-2012 «Интеллектуальная собственность. Научные произведения», введенным в действие 01.07.2014, научное произведение (произведение науки) – это

охраняемый результат интеллектуальной деятельности, полученный в ходе самостоятельного творческого труда физического лица (группы лиц) в сфере науки, выраженный в какой-либо объективной форме и содержащий новое научное знание (см. пункт 3.3 настоящего стандарта).

Основными объектами отношений в предметной области настоящего стандарта согласно пункту 4.1 выступают научные произведения следующих видов: научная монография; научный доклад; научно-технический отчет; отчет о научно-исследовательской, опытно-конструкторской, опытно-технологической работе по ГОСТ 7.32; отчет о патентных исследованиях; научная статья; диссертация на соискание ученой степени доктора наук; диссертация на соискание ученой степени кандидата наук; лекция; производные научные произведения; составные научные произведения.

В свою очередь технические условия ТУ 10.51.40-003-5500799-2018 «Сыры мягкие с голубой плесенью» от 10.01.2018 (27), которые были представлены ООО «ДЕЙРИ ФУД», являются разновидностью документации, которая применяется при производстве определенного вида продукции, в данном случае сыра, и содержит информацию о требованиях к данному виду продукции и ее изготовлению.

Содержание любых технических условий, порядок присвоения им номера регулируются Межгосударственным стандартом ГОСТ 2.11-95 «Единая систем конструкторской документации. Технические условия», согласно которому технические условия являются техническим документом, который разрабатывается по решению разработчика (изготовителя) или по требованию заказчика (потребителя) продукции (пункт 3.1 ГОСТа).

Технические условия являются неотъемлемой частью комплекта конструкторской или другой документации на продукцию, а при отсутствии документации должны содержать полный комплекс требований к продукции, ее изготовлению, контролю и приемке (пункт 3.2 ГОСТа).

Технические условия разрабатывают на: конкретное изделие, материал, вещество и т.п.; несколько конкретных изделий, материалов, веществ и т.п. (групповые технические условия) (см. пункт 3.3 ГОСТа).

Согласно пункту 3.7 ГОСТа обозначение технических условий присваивает разработчик.

Технические условия должны содержать вводную часть и разделы, расположенные в следующей последовательности: технические условия, требования безопасности, требования окружающей среды; правила приемки; методы контроля, транспортирование и хранение; указания по эксплуатации; гарантии изготовителя (пункт 4.1 ГОСТа).

Представленные технические условия ТУ 10.51.40-003-5500799-2018 «Сыры мягкие с голубой плесенью» от 10.01.2018 (27) соответствуют вышеупомянутому ГОСТ 2.11-95 и распространяются на сыры с голубой плесенью, среди которых и спорное обозначение «Джерси Блю».

Однако необходимо констатировать, что технические условия, представляющие собой документ, содержащий решение тех или иных технических задач, в соответствии с пунктом 5 статьи 1259 Кодекса не относятся к произведением науки и не являются объектом авторского права. Указанный вывод полностью соотносится с правоприменительной практикой Суда по интеллектуальным правам при рассмотрении аналогичного рода дел (дело №А41-513306/2016), на что указал правообладатель в своем отзыве.

Кроме того, следует упомянуть, что в материалах возражения отсутствуют также сведения о том, что представленные технические условия обладают таким признаком как известность.

Резюмируя все вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что довод возражения о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №719832 требованиям подпункта 1 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не является обоснованным.

Что касается в возражении довода о том, что действия правообладателя по регистрации оспариваемого товарного знака №719832 носят недобросовестный характер, то он не подлежит рассмотрению в рамках настоящего дела. Так, непосредственное установление наличия факта недобросовестной конкуренции или злоупотребления правом стороной спора не относится к компетенции федерального

органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности и может быть рассмотрено судом или антимонопольным органом в установленном порядке.

Таким образом, принимая во внимание все обстоятельства дела в совокупности, коллегия усматривает правомерность доводов поступившего возражения только по основаниям, предусмотренным подпунктом 3 пункта 1 и подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса в отношении упомянутой выше части товаров 29, 31 классов МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 18.11.2021, признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №719832 недействительной частично, а именно в отношении товаров 29 класса МКТУ «сыры; кумыс [напиток молочный]», при этом с указанием словесных элементов «Jersey», «Джерси» в качестве неохраняемых для товаров 29 класса МКТУ «изделия мучные творожные; йогурт; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; крем сливочный; кумыс [напиток молочный]; масла пищевые; масло сливочное; молоко; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко сухое; напитки молочные с преобладанием молока; продукты молочные; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [сквашенные сливки]; сыворотка молочная; ферменты молочные для кулинарных целей; эгг-ног безалкогольный», 31 класса МКТУ «живые животные».