

**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, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 06.12.2021 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №509781, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Продпром», г. Троицк (далее – лицо, подавшее возражение; ООО «Продпром»), при этом установила следующее.



Оспариваемый комбинированный товарный знак «» по заявке №2012745798 с приоритетом от 26.12.2012 зарегистрирован 28.03.2014 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №509781 в отношении товаров 29 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ) на имя Закрытого акционерного общества "Орский мясокомбинат", 462409, Оренбургская область, г. Орск, 1-ый Домбаровский пер., 41. Согласно договору об отчуждении исключительного права на товарный знак от 28.03.2019 (номер государственной регистрации РД0290135)

правообладателем товарного знака является Общество с ограниченной ответственностью "Орский мясокомбинат", 462409, Оренбургская обл., г. Орск, 1-й Домбаровский пер., д. 41 (далее – правообладатель).

Согласно доводам возражения, поступившим в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 06.12.2021, правовая охрана товарному знаку по свидетельству №509781 в отношении всех товаров 29 класса МКТУ предоставлена в нарушение требований подпункта 3 пункта 9 статьи 1483 Кодекса.

Приведенные в возражении и дополнениях к нему доводы сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является обладателем патента на промышленный



образец №71820

«Этикетка для

мясных консервов (вариант этикетки №3)», зарегистрированного 16.08.2009, до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- лицо, подавшее возражение, полагает, что имеются предусмотренные законом правовые основания для прекращения правовой охраны оспариваемому товарному знаку полностью, поскольку обозначение, зарегистрированное в качестве товарного знака сходно до степени смешения с промышленным образцом, с более ранним приоритетом;

- ООО «Продпром» отмечает, что оспариваемый товарный знак и доминирующий изобразительный элемент промышленного образца имеют высокую степень сходства приближенную к тождеству.

Учитывая изложенное, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №509781

недействительным в отношении товаров 29 класса как несоответствующей подпункту 3 пункта 9 статьи 1483 Кодекса.

В качестве подтверждения доводов возражения лицом, его подавшим, представлены копии следующих документов:

1. Выписка из ЕГРЮЛ на имя ООО «Продпром»;
2. Свидетельство на промышленный образец;
3. Информация о промышленном образце и оспариваемом товарном знаке из открытых реестров Роспатента.

Правообладатель оспариваемого товарного знака был в установленном порядке уведомлен о поступившем возражении и представил свои доводы в отзыве от 19.01.2022 и дополнении к нему, поступившем на заседании коллегии, состоявшемся 22.02.2022, которые сводятся к следующему:

- лицом, подавшим возражение, неверно выбрана норма права, положенная в основу оспаривания правовой охраны товарного знака, принадлежащего правообладателю;

- согласно редакции статьи 1483 Кодекса на момент регистрации оспариваемого товарного знака имелся запрет на регистрацию товарного знака при наличии тождественного зарегистрированного промышленного образца;

- согласно подпункту 2 пункта 2 статьи 1512 ГК РФ только в течение пяти лет со дня публикации сведений о государственной регистрации товарного знака в официальном бюллетене возможно оспаривание регистрации товарного знака, если данный товарный знак является сходным до степени смешения с охраняемым элементом средств индивидуализации иных лиц (подпункт 10 статьи 1483 ГК РФ);

- в качестве товарного знака по свидетельству № 509781 зарегистрировано оригинальное изобразительное обозначение, представляющее собой композицию, выполненную в виде стилизованного изображения головы коровы с рогами с биркой в левом ухе, наполовину размещенное в полукруглой выемке в полосе оранжевого цвета;

- композиционное построение оспариваемого товарного знака, цветовое сочетание и оригинальное выполнение входящих в него элементов дополнительно

придает ему оригинальность, обеспечивает возможность запоминания среди потребителей и усиливает его индивидуализирующую и различительную способность;

- в качестве промышленного образца № 71820 зарегистрированы несколько вариантов этикетки, где помимо изображения головы коровы представлены другие словесные и изобразительные элементы (указание ГОСТ, состава, адреса производителя, штрих-кода, дополнительных изображений и линий, указанные детали и многовариативность промышленного образца влияют на восприятие обозначений в целом и качественно отличают товарный знак № 509781 от промышленного образца № 71820;

- правообладатель начал использовать свой товарный знак задолго до приоритета дизайна, на который выдан данный промышленный образец, а именно начиная с 40-х годов прошлого века, то есть значительно ранее даты приоритета промышленного образца, о чем в подтверждении служат представленные материалы;

С учетом изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении поступившего возражения и оставить в силе правовую охрану оспариваемого товарного знака по свидетельству №509781.

В качестве документов, иллюстрирующих доводы отзыва представлены следующие документы:

4. Историческая справка;
5. Образцы банок продукции «консервы мясные; мясо консервированное», выпущенные в 1960-х годах;
6. Исторические публикации в периодических изданиях, награды;
7. Документы, подтверждающие передачу активов Орского мясокомбината;
8. Документы, подтверждающие длительность и непрерывность использования обозначения, в том числе справки о затратах на рекламу, объемах реализации продукции, объемах производства товаров, территории их реализации;
9. Заявление сотрудницы Орского мясокомбината;
10. Фотографии из магазинов.

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в деле представителей лица, подавшего возражение, и правообладателя, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (26.12.2012) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 №32, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно пункту 2 статьи 1512 Кодекса предоставление правовой охраны товарного знака может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительно права на товарный знак, если правовая охрана ему предоставлена в нарушении требований статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с требованиями подпункта 3 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.



Оспариваемый товарный знак «» по свидетельству №509781 с приоритетом от 26.12.2012 является изобразительным, включает геометрическую фигуру оранжевого цвета и стилизованное изображение головы коровы (быка).

Правовая охрана товарному знаку по свидетельству №509781 предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ *«бульоны; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; желе мясное; желе пищевое; жир костный пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; изделия колбасные; коктейли молочные; колбаса кровяная; консервы мясные; концентраты бульонные; масла пищевые; масло*

*сливочное; мозг костный пищевой; молоко; молоко с повышенным содержанием белка; мясо; мясо консервированное; напитки молочные с преобладанием молока; пашкеты из печени; печень; продукты молочные; сало; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; смеси жировые для бутербродов; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; сыворотка молочная; сыры; ферменты молочные для кулинарных целей; экстракты мясные».*

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 возражении содержится довод лица, подавшего возражение, что оспариваемый товарный знак сходен с иным средством индивидуализации, а именно



с промышленным образцом «» (вариант 2 этикетки) по патенту №71820, принадлежащему лицу, подавшему возражение.

Таким образом, лицо, подавшее возражение следует признать заинтересованным в подаче настоящего возражения.

По существу поступившего возражения, основанием для подачи которого явилось несоответствие оспариваемого товарного знака по свидетельству №509781 требованиям подпункта 3 пункта 9 статьи 1483 Кодекса в отношении всех товаров 29 класса МКТУ, необходимо указать следующее.



Противопоставленный промышленный образец «» по патенту №71820 (вариант этикетки №3) представляет собой этикетку для мясных консервов прямоугольной формы.

Сравнительный анализ оспариваемого товарного знака «



»



и промышленного образца «

» показал отсутствие тождества сравниваемых обозначений.

Понятие тождество подразумевает полное совпадение всех элементов входящих в состав сравниваемых обозначений. Так, сравниваемые обозначения включают стилизованное изображение головы коровы (быка) и геометрическую фигуру оранжевого цвета, вместе с тем противопоставленный промышленный образец содержит дополнительные элементы, которые отличают его от оспариваемого товарного знака, а именно: прямоугольная фигура, графически разделенная на две горизонтальные полосы оранжевого цвета разной толщины, на фоне которой размещены такие элементы как штрих код, изобразительные элементы в виде геометрических фигур, линий и продольного орнамента, текстовая наполненность, выраженная в наличии надписей выполненных разным шрифтом и размером.

Коллегия отмечает, что множественность дополнительных элементов в составе промышленного образца влияют на восприятие сравниваемых обозначений потребителем и приводит к разному общезрительному впечатлению, следовательно, и отсутствию тождества.

Таким образом, следует признать несостоятельность доводов лица, подавшего возражение, относительно наличия основания для прекращения правовой охраны товарному знаку по свидетельству №509781 как противоречащему требованиям подпункта 3 пункта 9 статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 06.12.2021, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №509781.**