

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 29.01.2024 в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности возражение, поданное ООО «ЯРКО», Ставропольский край, г. Ессентуки (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 982482, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2021786070 с приоритетом от 22.12.2021 зарегистрирован 01.12.2023 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за № 982482 на имя ООО "Формула вкуса", 357500, Ставропольский край, г. Пятигорск, Промышленная ул., д. 6, стр. 1 (далее – правообладатель) в отношении товаров 01, 03, 05, 30, 34, услуг 35, 40 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Согласно описанию, приведенному в материалах дела, оспариваемый товарный знак является комбинированным и представляет собой обозначение «  » в цветовом сочетании: «синий, красный».

В поступившем 29.01.2024 возражении выражено мнение о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пунктов 1 (3), 3 (1) статьи 1483 Кодекса. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заинтересованность в подаче настоящего возражения подтверждается тем, что ООО «ЯРКО» подало заявку № 2022707742 с неохраняемыми словесными

элементами «BUTTER FOODS» в отношении товаров 03, 30 классов МКТУ. Экспертиза согласилась с тем, что словесные элементы «BUTTER FOODS» по заявке

№ 2022707742 (« BUTTER FOODS») являются неохраняемыми, при этом противопоставила оспариваемый товарный знак;

- словесный элемент «Butterfoods» состоит из двух слов английского языка, написанных слитно: «Butter» и «foods». Слово «butter» в разных словарях имеет переводы: 1) масло; сливочное масло; грубая лесть, льстить; намазывать маслом; 2) сливочное масло; масло; коровье масло; повидло; масляный; умаслить, умасливать; намазывать маслом и т.п. Наиболее частыми являются варианты: «масло; сливочное масло» (данные словарей приведены);

- слово «foods» в разных словарях имеет переводы: 1) продукты; 2) продукты; еда, пища; продовольствие; провизия; 3) продукты питания; 4) пища; питание; еда; корм; продовольствие; 5) пища; питание; еда; продукты питания, продовольствие, съестные припасы; корм; питательные вещества (данные словарей приведены);

- слово «foods» написано с окончанием «-s», которое соответствует множественному числу в английском языке, и слово с большой вероятностью будет восприниматься как «продукты (питания)» (перевод также во множественном числе);

- значение обоих слов хорошо известно среднему российскому потребителю. Более редкие, разговорные варианты переводов являются не известными;

- целиком обозначение «Butterfoods» воспринимается потребителями как «масляные продукты, продукты на масляной основе, продукты с добавлением масла». Перевод первого существительного «butter» как прилагательного обусловлен правилами английского языка;

- факт слитного написания двух слов, имеющих самостоятельное значение, не приводит к их качественно иному восприятию в глазах потребителя. Указанная позиция отражена в судебных актах (например, дела №№ СИП-1366/2021, СИП-813/2021 и т.п.)

- в отношении части товаров 01, 03, 05, 30, услуг 35, 40 классов МКТУ словесный элемент «Butterfoods» является описательным, неохраняемым, так как указывает на вид, свойства, назначение, характеристики товаров и услуг;

- в отношении остальных товаров 01, 03, 05, 30 и услуг 35, 40 классов МКТУ словесный элемент «Butterfoods» способен ввести потребителей в заблуждение относительно вида, свойств, назначения, характеристик товаров и услуг. Также в отношении всех товаров 34 класса МКТУ словесный элемент «Butterfoods» способен ввести потребителей в заблуждение;
- в оспариваемом товарном знаке словесный элемент «Butterfoods» занимает доминирующее положение;
- признание спорного товарного знака не соответствующим пунктам 1, 3 (1) статьи 1483 Кодекса имело место еще на стадии экспертизы заявленного обозначения.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 982482 в отношении всех товаров и услуг.

В подтверждение своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие документы:

- уведомление о результатах проверки соответствия по заявке № 2021786070 - (1);
- ответ на уведомление по заявке № 2021786070 – (2)
- решение о регистрации по заявке № 2021786070 – (3).

Правообладатель был ознакомлен в установленном порядке с поступившим 29.01.2024 возражением и представил отзыв по его мотивам:

- приведенная в возражении судебная практика не является релевантной, так как во всех перечисленных делах рассматривались споры в отношении словесных обозначений, выполненных на русском языке или являющихся словами русского языка, выполненных буквами латинского алфавита;
- оспариваемый товарный знак «Butterfoods» выполнен буквами латинского алфавита. В результате конверсии словесного элемента буквами русского алфавита получается слово «Баттерфудс» (в транслитерации по ГОСТ - «Буттерфоодс»), которое не является лексической единицей русского языка, равно как и не является словом иностранного происхождения, вошедшим в состав русского языка;
- для понимания обозначения «Butterfoods» и/или выделения из него каких-либо частей, обычному потребителю на территории Российской Федерации необходимо знание иностранного языка;

- английский язык не является официальным государственным языком в Российской Федерации, следовательно, требует от потребителя специальных познаний;
- при первом визуальном восприятии обозначения «Butterfoods» рядовому потребителю не будет понятно его смысловое значение, при этом потребуются совершить ряд мыслительных действий для выявления значения обозначения прямого или ассоциативного;
- «butter», «utter», «foods» - значимые слова английского языка, имеющие следующие варианты переводов на русский язык: «butter» - масло; повидло; грубая лесть; намазывать, смазывать маслом; грубо льстить, бодливое животное; станок для торцовки бревен; «utter» - полный, совершенный, абсолютный; категорический, окончательный; странный, выражать словами, излагать и т.п.; «foods» - пища, питание, еда; пища (духовная), пища для размышления; корм (животных); питательные вещества (для растений);
- основываясь на английском языке, можно еще разделить обозначение «Butterfoods» на слова «But», «ter» и «foods» (значения слов приведены);
- вариативность восприятия обозначения «Butterfoods», как состоящего из многозначных слов английского языка, только усиливает вывод о его фантазийном характере;
- позиция об ошибочности разделения единого словесного элемента на составные части поддерживается судебной практикой (см. дела №№ СИП-700/2016, СИП-241/2013 и т.д.);
- правообладателем приведена практика Роспатента по регистрации в качестве товарных знаков обозначений, в состав которых входят словесные элементы с формантами «FOOD», «BUTTER» и «OIL» в отношении различных видов товаров и услуг (свидетельства №№ 446031, 605977, 649277, 783691, 860208, 636092 и т.д.);
- приведенная в возражении семантика указанных словесных элементов не позволяет сделать вывод о том, что они напрямую характеризуют оспариваемые товары и услуги;
- вопрос указания обозначения «Butter foods» на вид такого товара как «масло сливочное», является дискуссионным, однако, указанный товар отнесен к товарам 29 класса МКТУ, которые не заявлены к предоставлению правовой охраны;

- по мнению правообладателя, обозначение «Butterfoods» не способно указывать на свойства товаров 01, 03, 05, 30 и услуг 35 и 40 классов МКТУ;
- в английском языке существует два слова для обозначения «масла» - это слова «butter» и «oil». При этом слово «butter» используется для обозначения масла животного происхождения (в первую очередь - «сливочное масло»), а также масла твердой консистенции, которое можно намазать на хлеб (например, кокосовое масло или «coco butter»). Для обозначения масла жидкой консистенции используется слово «oil», например, растительное масло «vegetable oil» или оливковое масло «olive oil»;
- большая часть товаров 01, 03, 05 классов МКТУ не является продуктами питания;
- сливочное масло не является маслом для сохранения пищевых продуктов или эфирным маслом, не входит в состав химикатов или пищевых добавок. Сливочное масло является производным продуктом молочного жира коровьего молока с добавлением эмульгаторов, консервантов, ароматизаторов и т.д.;
- анализ смысловых значений словесных элементов «butter» и «foods» не позволяет установить, что данные словесные элементы указывают на какой-либо конкретный товар или услугу, их характеристику, они не описывают качество и свойства оспариваемых товаров и услуг;
- лицо, подавшее возражение, не является заинтересованным лицом в оспаривании регистрации товарного знака «Butterfoods» по свидетельству № 982 482;
- на основании визуального восприятия обозначения по заявке № 2022707742

(« BUTTER FOODS») можно сделать вывод, что словесный элемент «BUTTER FOODS» пространственно доминирует над изобразительным элементом. Соотношение элементов примерно 35/65 в пользу словесного элемента. При таких обстоятельствах заявленное обозначение не подлежит государственной регистрации вне зависимости от его сходства или несходства с оспариваемым товарным знаком;

- согласно представленному социологическому исследованию большинство респондентов (88 %) затруднились ответить, какое значение имеет оспариваемый товарный знак.

В связи с изложенным, правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану оспариваемого товарного знака по свидетельству № 982482.

В подтверждение своих доводов правообладателем представлены:

- сведения из Орфографического словаря русского языка, размещенного в сети Интернет на сайте <https://gramota.ru> – (4);
- сведения из Нового большого англо-русского словаря под общим руководством академика Ю.Д. Апресяна, Москва, «Русский язык», 1993 г., т. I, стр. 296, т. III, стр. 296, 469 – (5);
- сведения из словарей, размещенных в сети Интернет: <https://translate.academic.ru/oil/xx/ги/>, <https://translate.academic.ru/olive%20butter/xx/ru/>; статья Винокурова Я. Н., Лобачева Т. П. «Пищевые добавки, участвующие в формировании потребительских показателей сливочного масла», Парадигма, 2019 г. № 2 – (6);
- социологическое исследование «Восприятие российскими потребителями обозначения «» - (7).

От лица, подавшего возражение, поступили пояснения на отзыв, основные доводы которых сводятся к следующему:

- правообладатель в отзыве анализирует товарный знак не в том виде, как он зарегистрирован;
- согласно опросу ВЦИОМ от 2019 г. 63 % россиян в той или иной степени знакомы с английским языком. Английский язык среди иностранных языков является самым популярным;
- базовое понимание слов "butter" и "foods" ("масло, масляный" и "еда, продукты" соответственно) будет понятно большинству российских потребителей;
- слова "butter", "foods" выносятся из-под охраны в отношении товаров 01, 03, 05, 30, услуг 40 классов МКТУ, что подтверждается практикой Роспатента;
- слитное написание двух слов, имеющих самостоятельное значение, не приводит к их качественно иному восприятию в глазах потребителя, вне зависимости от того, к лексике какого языка принадлежат эти слова (см. дела №№ СИП-1132/2022, СИП-163/2016 и т.д.);

- нельзя разделить оспариваемый товарный знак на "utter foods", так как первая буква "В" присутствует в знаке, никуда не исчезает. Слово "utter" неизвестно подавляющему большинству потребителей, относится к более продвинутому уровню изучения английского языка;
- единственным возможным вариантом восприятия оспариваемого обозначения потребителями будет "Butter foods";
- приведённые правообладателем примеры регистрации товарных знаков со словами "food", "butter", "oil" отличаются от оспариваемого знака;
- оспариваемый знак представляет собой два описательных слова, которые вместе формируют описательное словосочетание;
- слово "butter" переводится не только как сливочное масло, но и просто масло. Также на различных сайтах можно посмотреть примеры использования и перевода слова "butter", оно переводится как прилагательное "масляный" (ссылки на словари приведены);
- согласно опросу ВЦИОМ от 2019 г. знание английского в большей мере характерно для россиян, не достигших 45-летнего возраста. Выборка опрошенных в опросе правообладателя является нерепрезентативной, большая часть людей старше 40 лет (63 % опрошенных) входят в категорию людей, меньше знающих английский язык. Одна пятая часть опрошенных (20 %) имеют низкий уровень доходов. Это также влияет на репрезентативность выборки в выгодную для правообладателя сторону. Выборка была намеренно сформирована таким образом, чтобы охватить больше людей, которые не знают английского языка. Оспариваемый товарный знак анализировался абстрактно, а не применительно к конкретным товарам / услугам. Опрос не содержит ретроспективных данных. Часть вопросов в опросе взаимосвязаны и вытекают один из другого и т.д.;
- в отношении остальных товаров 01, 03, 05, 30, всех товаров 34 классов МКТУ, остальных услуг 35, 40 классов МКТУ словесный элемент "Butterfoods" способен ввести потребителей в заблуждение относительно вида, состава, свойств, назначения, характеристик товаров и услуг;
- лицо, подавшее возражение, является заинтересованным в подаче настоящего возражения, поскольку занимается производством и поставкой сухих и жидких

пищевых ароматизаторов, маркируемых обозначением "BUTTER FOODS", ранее даты приоритета оспариваемого знака. Обозначение "BUTTER FOODS" должно оставаться свободным для использования. В октябре 2021 года общество обратилось к г-ну Пономаренко Г.В. за разработкой логотипа. В процессе изготовления, продажи товаров и после создания логотипа ООО "ЯРКО" обратилось в ООО "Патентное бюро "ЖЕЛЕЗНО" для регистрации логотипа со словесными элементами "BUTTER FOODS". По результатам проверки был сделан вывод, что словесные элементы являются описательными, неохранными. Правообладатель является прямым конкурентом лица, подавшего возражение, так как оба общества ведут сходную деятельность, находятся в одном субъекте - Ставропольский край. ООО "Формула вкуса" узнало про обозначение "BUTTER FOODS" и первым зарегистрировало его в качестве товарного знака, при этом получив охрану на словесные элементы;

- правообладатель действовал недобросовестно, получило регистрацию на товарный знак с охраняемым элементом "Butterfoods";

- ООО «ЯРКО» подало возражение на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022707742 в палату по патентным спорам 14.11.2023 г., возражение было принято к рассмотрению;

- заинтересованность лица, подавшего возражение, относится не только к ароматизаторам в 03, 30 классах МКТУ, но также и в отношении однородных им товаров. Это связано с тем, что оспариваемый знак препятствует регистрации обозначения ООО "ЯРКО" в отношении всех однородных товаров.

В подтверждение своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие документы:

- решение об отказе в регистрации по заявке № 2022707742 от 17.07.2023 г. – (8);
- договор возмездного оказания услуг за № Т1451-УН-2021 от 15.06.2021 г. – (9);
- протокол лабораторных испытаний № МС-001-094 от 08.07.2021 г. – (10);
- декларация о соответствии ЕАЭС N RU Д-RU.РАО1.В.85910/21 от 09.07.2021 г. – (11);
- УПД № 282 от 13.07.2021 г. и УПД № 316 от 16.08.2021 г. – (12);
- протокол лабораторных испытаний № ТК-002-140 от 22.06.2023 г. – (13);
- сертификат соответствия № Ки.32468.04ЛЕГО.ОО7.02461 – (14);

- письменные объяснения от Пономаренко Г.В. – (15);
- скриншоты переписки представителя ООО "ЯРКО" с ООО "Патентное бюро "ЖЕЛЕЗНО" – (16);
- договор возмездного оказания услуг № ТМ-115-167 от 29.12.2021 г. – (17);
- платёжное поручение № 38 от 25.01.2022 г. – (18);
- уведомление о принятии возражения к рассмотрению от 28.11.2023 г. и уведомление о приостановлении рассмотрения возражения от 11.03.2024 г. – (19).

От правообладателя поступили письменные пояснения, основные доводы которых сведены к следующему:

- представленные материалы являются сомнительными и не могут быть признаны достоверными доказательствами производства и реализации ООО «Ярко» пищевых ароматизаторов. Правообладателем приведены комментарии в отношении ранее представленных доказательств. Например, правообладатель выражает сомнение, что договор возмездного оказания услуг № Т1451-УН-2021 от 15.06.2021 между ООО «Ярко» и ООО «НУР-ТЕСТ» был реально заключен и исполнен. Документы о разработке логотипа, переписка, договор на оказание услуг по регистрации товарного знака не являются надлежащими доказательствами заинтересованности и т.д.;
- в 2022 г. ООО «Ярко» зарегистрировало на свое имя товарный знак «PROBUR» по свидетельству № 898252 в отношении товаров 01 класса МКТУ (моющие, чистящие средства). Доходы от поставок третьим лицам бытовой химии, моющих средств и хозяйственных товаров составляют существенную часть хозяйственной деятельности ООО «Ярко»;
- в возражении представлены документы о поставке третьим лицам ароматизаторов «Батер Фудс» в июле-августе 2021 на сумму 7 870 руб. и 9 500 руб. (см. УПД № 282 от 13.07.2021 г. и УПД № 316 от 16.08.2021 г.). Данные суммы кратно меньше доходов от основного вида деятельности ООО «Ярко» за 2023 г., и если заявленные поставки действительно имели место быть, то свидетельствуют о разовом характере данного вида деятельности;
- правообладатель оспариваемого знака не считает, что лицо, подавшее возражение, доказало свою деятельность по производству и продаже пищевых ароматизаторов.

В дополнение к отзыву представлены следующие документы:

- выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Ярко» – (20);
- копия решения Арбитражного суда Ставропольского края от 23.11.2023 по делу № А63-12742/2023, копия Постановления Шестнадцатого Арбитражного Апелляционного суда от 08.04.2024 по делу № А63-12742/2023 – (21);
- справка о товарном знаке «PROBUR» по свидетельству № 898252 – (22);
- распечатки карточек товаров с артикулами № 92104937 и № 200228203 (каустическая сода «Probur») из маркетплейса Wildberries – (23);
- скриншоты раздела «о заводе» с сайта завода кондиционеров «Август» – (24);
- выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Нур-Тест» – (25);
- справочная информация в отношении ООО «Нур-Тест» из сети Интернет, размещенная на информационном портале www.audit-it.ru – (26);
- распечатанная на бумажном носителе справочная информация в отношении ООО «Ярко» из сети Интернет, размещенная на портале www.audit-it.ru – (27);
- выписка из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Завод кондиционеров «Август» (извлечение записи с 1 по 63) – (28);
- скриншот раздела контакты с сайта ООО «Завода кондиционеров «Август», размещенного в сети Интернет по адресу <https://augustcondy.m/about7contacts/> – (29).

В пояснениях и дополнительных материалах на доводы правообладателя лицо, подавшее возражение, сообщает следующее:

- ООО "ЯРКО" занимается не только пищевыми ароматизаторами, но и бытовой химией. Правообладатель приводит сведения о том, что ООО «ЯРКО» занимается продажей моющих средств, бытовой химии, при этом намеренно игнорирует тот факт, что ООО "ЯРКО" занимается производством и продажей пищевых ароматизаторов. Эти виды деятельности не исключают друг друга. Нет запрета заниматься одновременно этими видами деятельности. Заинтересованность была доказана документально: ООО "ЯРКО" была проведена подготовительная работа по получению протоколов лабораторных испытаний и деклараций о соответствии на пищевые ароматизаторы. После получения необходимых документов была начата поставка пищевых ароматизаторов другим компаниям. ООО "ЯРКО" заключает не контракты, а договоры со своими контрагентами. Отсутствие некоторых кодов ОКВЭД не является обстоятельством, влияющим на заинтересованность. У

ООО "ЯРКО" есть код ОКВЭД 10.89, куда входит и производство пищевых добавок и прочих подобных пищевых продуктов. Доводы о небольших суммах продаж ароматизаторов необоснован. УПД были приложены для того, чтобы показать хронологию работы. Подлинность декларации о соответствии и дату её регистрации можно проверить на официальном сайте Росаккредитации. Регистрация иных деклараций о соответствии на различные пищевые ароматизаторы и стабилизаторы свидетельствует о регулярном, постоянном характере деятельности лица, подавшего возражение. Сертификат соответствия № RU.32468.04JIEIO.007.02461 можно проверить на сайте <https://www.reestr-group-sert.nl/>. Никаких доказательств недостоверности представленных документов ООО "Формула вкуса" не предоставило;

- рассматриваемое основание оспаривания предоставления правовой охраны товарному знаку направлено на защиту публичных интересов. В этой связи, может быть применен правовой подход о расширительном толковании понятия "заинтересованность". В отношении части товаров и услуг оспариваемый товарный знак обладает описательным характером, в отношении другой части товаров и услуг способен ввести потребителей в заблуждение относительно вида, состава, свойств, назначения, характеристик;

- в доводах правообладателя наблюдается противоречие, так как сначала изложена позиция, что словесный элемент "Butterfoods" является фантазийным, а потом приводится довод, что слово "butter" переводится исключительно как "сливочное масло";

- на различных сайтах можно посмотреть примеры использования и перевода слова "butter", его можно перевести как прилагательное "масляный". Так, существует такой товар, как «баттер для тела», который назван так, потому что в его состав входят различные растительные масла, увлажняющие и питающие кожу. При этом сливочное масло в состав баттера не входит;

- ароматизаторы, в том числе, пищевые, могут быть произведены на масляной основе или содержать в составе растительные или эфирные масла;

- слово «butter» означает «масляный». Масло при этом может быть любое, так как слово используется в его широком значении;

- российские потребители знают, что анализируемые слова относятся к лексике английского языка и знают основные варианты перевода: масло, масляный и продукты;
- ООО “ЯРКО” производит ароматизаторы, которые, в том числе включают в состав сливочное масло как ингредиент. Ароматизаторы придают готовому продукту узнаваемый и приятный вкус и аромат;
- введение потребителей в заблуждение невозможно, так как ООО “ЯРКО” под указанным обозначением производит и продаёт ароматизаторы с добавлением масел, а также со вкусом молока, топленого молока, сливок и сливочным вкусом. Дословный и прямой перевод “BUTTER FOODS” с английского языка – “масляные продукты, масляная еда”. Это помогает потребителям при выборе поставщика и ароматизатора. Обозначение “BUTTER FOODS” прямо указывает на использование данного товара (ароматизатора) при производстве спреда, сливочного масла, сметанного продукта, мороженого, топленых и жировых смесей;
- название “BUTTER FOODS” (масляная еда) даёт понимание об использовании их в производстве продуктов, которым необходимо придать вкус и аромат сливок, молока топленого, сливочного масла;
- правообладатель использует обозначение “Butterfoods” именно как указание на вкус и запах ароматизаторов: вкус йогурта, сливочный, сырный, творожный вкус, а также указание на состав (в составе есть масла);
- ООО “ЯРКО” необходимо получить регистрацию именно на ароматизаторы;
- ООО “ЯРКО” начало добросовестно использовать обозначение “Butter foods” ещё до даты приоритета оспариваемого знака;
- правообладатель зарегистрировал оспариваемый знак недобросовестно, так как знал об использовании обозначения “BUTTER FOODS” ООО “ЯРКО”, и хотел воспользоваться репутацией чужого обозначения.

В подтверждение своих доводов лицо, подавшее возражение, представило следующие документы:

- скриншоты с сайта pub.fsa.gov.ru по декларациям ЕАЭС N RU Д-RU.PA01, ЕАЭС N RU fl-RU.PA03, ЕАЭС N RU Д-RU.PA01, ЕАЭС N RU Д-РЛРА03 – (30);
- скриншот с сайта reestr-group-sert.ru – (31);

- протокол лабораторных испытаний № ТК-002-140 от 22.06.2023 г. – (32);
- информационное письмо от ООО "ЦИИС "ПРОГРЕСС" от 01.08.2024 г. – (33);
- платёжные поручения № 521 от 01.07.2021 г. и № 519 от 30.06.2021 г. – (34);
- сертификат соответствия от 21.08.2024 г. с приложениями – (35);
- декларация о соответствии ЕАЭС N RU Д-RU.РА09.В.35363/24 от 11.10.2024 г. – (36);
- решение об отказе в регистрации по заявке № 2022707742 от 17.07.2023 г. – (37).

Лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 982482 в отношении части товаров и услуг:

- товаров 01 класса МКТУ *«альгинаты для пищевой промышленности; витамины для пищевой промышленности; витамины для производства пищевых добавок; глюкоза для пищевой промышленности; глютен для пищевой промышленности; диспергаторы для масел; казеин для пищевой промышленности; консерванты для пива; лактоза для пищевой промышленности; лецитин для пищевой промышленности; масла для сохранения пищевых продуктов; осветлители и консерванты для пива; осветлители суслу; пектин для пищевой промышленности; препараты промышленные для тендеризации [размягчения] мяса; препараты промышленные для ускорения процесса приготовления пищевых продуктов; препараты ферментативные для пищевой промышленности; препараты фильтрующие для промышленного производства напитков; препараты химические для копчения мяса; продукты химические для консервирования пищевых продуктов; протеины для пищевой промышленности; протеины для производства пищевых добавок; танин; танины; тартрат калия кислый для пищевой промышленности; углеводы; ферменты для пищевой промышленности; ферменты молочные для пищевой промышленности; экстракты чайные для пищевой промышленности; ароматизаторы [химикаты]; продукты химические для использования в производстве ароматизаторов; продукты химические для использования в пищевой промышленности; стабилизатор (остановитель) брожения для вина; химические вещества, используемые для сбраживания вина; энзимы (ферменты), используемые при производстве вин; добавки пищевые искусственные для пищевой промышленности, в том числе комплексные [химикаты]»*;
- товаров 03 класса МКТУ *«масла эфирные; амбра [парфюмерия]; ароматизаторы [эфирные масла]; ароматизаторы воздуха; ароматизаторы для кондитерских изделий из сдобного теста [эфирные масла]; ароматизаторы для напитков [эфирные масла]; ароматизаторы пищевые [эфирные масла]; гелиотропин; гераниол; диффузоры с палочками ароматические; древесина ароматическая; ионон [парфюмерный]; ладан; масла для парфюмерии; масла эфирные из кедра;*

масла эфирные из лимона; масла эфирные из цитрона; масло бергамотовое; масло гаультериевое; масло жасминное; масло лавандовое; масло миндальное; масло розовое; мускус [парфюмерия]; мята для парфюмерии; палочки фимиамные; сафрол; смеси ароматические из цветов и трав; составы для окуривания ароматическими веществами [парфюмерные изделия]; терпены [эфирные масла]; экстракты растительные для косметических целей; экстракты цветочные [парфюмерия]; эссенции эфирные; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло]; ароматизаторы для бытовых целей; ароматизаторы для использования в промышленности; ароматизаторы пищевые, являющиеся эфирными маслами; ароматизаторы пищевые жидкие, включенные в 03 класс МКТУ»;

- товаров 05 класса МКТУ «питание диетическое и вещества для медицинских или ветеринарных целей; питание детское; добавки пищевые для человека и животных; вещества диетические для медицинских целей; воды минеральные для медицинских целей; волокна пищевые; гематоген; добавки витаминные в виде пластырей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; жир рыбий; конфеты лекарственные; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло камфорное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; масло укропное для медицинских целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; препараты витаминные; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для диетических и медицинских целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; хлеб диабетический для медицинских целей; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; ароматизаторы лекарственные, в том числе предназначенные для использования в электронных сигаретах»;

- товаров 30 класса МКТУ «кофе; чай; какао и заменители кофе; тапиока (маниока) и саго; выпечка; изделия кондитерские; шоколад; порошки пекарные; 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; бриоши; булки; булочки с шоколадом; ванилин [заменитель ванили]; вафли; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода апельсиновая для кулинарных целей; вода морская для приготовления пищи; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; добавки глютенотенные для кулинарных целей; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе растительные; изделия желейные 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 кондитерские сахаристые; изделия кондитерские фруктовые; какао; капсулы кофейные, заполненные; карамели [конфеты]; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфитюр молочный; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крекеры рисовые; крем заварной; крем-брюле; круассаны; макароны [печенье]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки чайные с молоком; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; нуга; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье кокосовое; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; порошки пекарские; пралине; препараты ароматические пищевые; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; профитролы; пряники; птифуры; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; смеси панировочные; составы для глазирования ветчины; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стабилизаторы для взбитых сливок; тарты; украшения шоколадные для тортов; халва; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы; цикорий [заменитель кофе]; чай из морских водорослей; чай со льдом; шоколатины; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ароматизаторы пищевые жидкие, включенные в 30 класс МКТУ; ароматизаторы для пищевых продуктов или напитков, за исключением эфирных масел»;

- товаров 34 класса МКТУ «ароматизаторы для табака, кроме эфирных масел; ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел»;

- услуг 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; посредничество коммерческое; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов

пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых Интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; распространение образцов; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; сбор для третьих лиц различных товаров (не подразумевая их транспортировку) и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями, в том числе через розничные и оптовые магазины, почтовые каталоги продаж, электронные средства, например, телемагазины или Интернет-сайты; услуги розничной и оптовой продажи товаров, в том числе в сети Интернет; услуги оптовой и розничной продажи товаров, включенных в 01-34 классы МКТУ; услуги оптовой и розничной продажи ароматизаторов, в том числе пищевых; услуги оптовой и розничной продажи товаров 03, 30 классов МКТУ; услуги оптовой и розничной продажи ароматизаторов пищевых жидких; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или Интернет-сайтов; услуги розничной продажи товаров через торговые автоматы; продажи оптовые или розничные товаров, в том числе через Интернет; консультирование потребителей по поводу выбора, покупки ароматизаторов пищевых»;

- услуг 40 класса МКТУ «изготовление ароматизаторов, в том числе пищевых, по заказу и согласно спецификации третьих лиц».

Правообладателем представлены дополнительные пояснения на позицию лица, подавшего возражение, основные доводы которых сводятся к следующему:

- правообладателем даны пояснения к действующему законодательству, в частности, приведены толкование в отношении простых наименований товаров, обозначений категории качества товаров и количества, обозначений, указывающих на ценность товара и т.п.;

- часть доводов повторяет по своей сути ранее приведенные доводы в отзыве;

- для понимания обозначения «Butterfoods» и/или выделения из него каких-либо частей, обычному потребителю на территории Российской Федерации необходимо знание иностранного языка;

- при первом визуальном восприятии обозначения «Butterfoods» рядовому потребителю не будет понятно его смысловое значение и потребуются совершить ряд ассоциаций;
- в обозначении «Butterfoods» можно выделить следующие словесные элементы: «Butter», «utter», «foods». Все слова являются многозначными словами английского языка;
- вариативность восприятия товарного знака «Butterfoods», как состоящего из многозначных слов английского языка, только усиливает вывод о его фантазийности;
- на этапе экспертизы оспариваемого товарного знака было установлено, что обозначение «Butterfoods» является фантазийным;
- правообладателем приводятся сведения о сложившейся практике Роспатента по регистрации в качестве товарных знаков обозначений, в состав которых входят словесные элементы с формантами «FOOD» и «BUTTER» в отношении различных видов товаров и услуг;
- переводы «продукты (питания) и сливочное масло» или «необычные продукты» в варианте «utter foods» словосочетания «Butter foods» не являются указанием ни одного товара 01, 03, 05, 30 и/или услуги 35 и 40 классов МКТУ;
- большая часть товаров 01, 03, 05 классов МКТУ не является продуктами питания. А сливочное масло не является маслом для сохранения пищевых продуктов или эфирным маслом, не входит в состав химикатов или пищевых добавок;
- доводы, сделанные в отчете АНО «Левада-Центр» по результатам всероссийского исследования, не опровергнуты;
- в материалах возражения отсутствует информация о том, что в сознании потребителей оспариваемое обозначение «Butterfoods» четко связано с лицом, подавшим возражение, в силу чего потребитель, глядя на рассматриваемый товарный знак будет введен в заблуждение относительно товара или его изготовителя;
- установленные в результате проведенного социологического исследования данные подтверждают, что словесный элемент «Butterfoods» не указывает на какой-либо конкретный товар или услугу, их характеристику, не описывает качества и свойства заявленного перечня товаров и услуг;

- оспариваемый товарный знак соответствует требованиям законодательства и не нарушает положений пунктов 1 (3), 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, поступившего 29.01.2024, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (22.12.2021) оспариваемого товарного знака, правовая база для оценки его охраноспособности включает Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса 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 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

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.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров,

маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением 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.

В соответствии с пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 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.

Оспариваемый товарный знак «  » по свидетельству № 982482 с приоритетом от 22.12.2021 представляет собой комбинированное обозначение, выполненное оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита в одну строку.

Правовая охрана товарного знака действует в отношении товаров 01, 03, 05, 30, 34, услуг 35, 40 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства, в цветовом сочетании: «синий, красный».

Коллегия отмечает, что в соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку может быть подано заинтересованным лицом.

В подтверждение заинтересованности лицом, подавшим возражение, представлены документы по ведению деятельности в отношении производства и поставок пищевых ароматизаторов и стабилизаторов третьим лицам. Договор возмездного оказания услуг за № Т1451-УН-2021 от 15.06.2021 г. (9) касается оказания услуг для ООО "ЯРКО" по подтверждению соответствия продукции (ароматизаторы пищевые) требованиям технических регламентов, а также регистрации декларации о соответствии продукции. Протоколы лабораторных испытаний (10,13) относятся к пищевым жидким ароматизаторам «Butter foods / Батер Фудс»: масло 101-495, сливки молочные 132-437. Сведения по декларациям о соответствии (11,30,31,36), сертификаты соответствия (14,35), протоколы испытаний (32) относятся к пищевым ароматизаторам «Butter foods / Батер Фудс» (масла, сливки, молоко, молоко топленое, молоко сгущенное, ваниль). Документы УПД № 282 от 13.07.2021 г. и УПД № 316 от 16.08.2021 г. (12) касаются ароматизаторов «Батер Фудс» (масло, сливки молочные). Согласно письму (33) ООО "ЦИИС "ПРОГРЕСС" подтвердило подлинность протокола испытаний, выданного после проведения испытаний сухих ароматизаторов «Butter foods / Батер Фудс». Письменные объяснения от Пономаренко Г.В. (15) касаются создания логотипа, воспроизведенного в поданной заявке № 2022707742. Скриншоты переписки ООО "ЯРКО" / ООО «Патентное бюро "ЖЕЛЕЗНО"» (16), договор (17) и платежное поручение (18) к нему касаются подачи соответствующей заявки.

Также ООО "ЯРКО" была подана заявка № 2022707742 (8,19,37) на обозначение



», содержащим словесный элемент «BUTTER FOODS», в отношении перечня товаров 03, 30 классов МКТУ (делопроизводство не завершено, возражение

на решение экспертизы об отказе в регистрации находится на рассмотрении в палате по патентным спорам).

Указанные обстоятельства по своей совокупности свидетельствуют о заинтересованности в подаче настоящего возражения ООО «ЯРКО».

Из платёжных поручений (34) не усматривается исследуемое обозначение, а также не представляется возможным идентифицировать факт оказанных услуг.

Представленные правообладателем сведения и документы (20,21,27) об осуществлении лицом, подавшим возражение, иных видов деятельности не приводят к отсутствию у него заинтересованности в подаче настоящего возражения.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пунктов 1, 3 (1) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак с элементом «Butterfoods» является описательным и не обладает различительной способностью в отношении следующих товаров:

- 01 класса МКТУ *«витамины для пищевой промышленности; витамины для производства пищевых добавок; диспергаторы для масел; лецитин для пищевой промышленности; масла для сохранения пищевых продуктов; препараты химические для копчения мяса; продукты химические для консервирования пищевых продуктов; ароматизаторы [химикаты]; продукты химические для использования в производстве ароматизаторов; продукты химические для использования в пищевой промышленности; добавки пищевые искусственные для пищевой промышленности, в том числе комплексные [химикаты]»;*
- 03 класса МКТУ *«ароматизаторы для кондитерских изделий из сдобного теста [эфирные масла]; ароматизаторы для напитков [эфирные масла]; ароматизаторы пищевые [эфирные масла]; ароматизаторы пищевые, являющиеся эфирными маслами; ароматизаторы пищевые жидкие, включенные в 03 класс МКТУ»;*
- 05 класса МКТУ *«питание диетическое и вещества для медицинских или ветеринарных целей; питание детское; добавки пищевые для человека и животных; вещества диетические для медицинских целей; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки*

пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; жир рыбий; конфеты лекарственные; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло укропное для медицинских целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; препараты витаминные; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для диетических и медицинских целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские; хлеб диабетический для медицинских целей»;

- 30 класса МКТУ «выпечка; изделия кондитерские; шоколад; 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; бриоши; булки; булочки с шоколадом; вафли; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные 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 кондитерские сахаристые; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфитюр молочный; крекеры; крекеры рисовые; крем заварной; крем-брюле; круассаны; макарон [печенье]; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; нуга; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье кокосовое; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пралине; препараты ароматические пищевые; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; профитроли; пряники; птифуры; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; составы для глазирования ветчины; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; тарты; украшения шоколадные для тортов; халва; цзяоцзы; шоколатины; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ароматизаторы пищевые жидкие, включенные в 30 класс МКТУ; ароматизаторы для пищевых продуктов или напитков, за исключением эфирных масел»;

- услуг 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; посредничество коммерческое; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для

онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых Интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; распространение образцов; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; сбор для третьих лиц различных товаров (не подразумевая их транспортировку) и размещение товаров для удобства изучения и приобретения потребителями, в том числе через розничные и оптовые магазины, почтовые каталоги продаж, электронные средства, например, телемагазины или Интернет-сайты; услуги розничной и оптовой продажи товаров, в том числе в сети Интернет; услуги оптовой и розничной продажи ароматизаторов, в том числе пищевых; услуги оптовой и розничной продажи ароматизаторов пищевых жидких; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или Интернет-сайтов; услуги розничной продажи товаров через торговые автоматы; продажи оптовые или розничные товаров, в том числе через Интернет; консультирование потребителей по поводу выбора, покупки ароматизаторов пищевых»;

- услуг 40 класса МКТУ «изготовление ароматизаторов, в том числе пищевых, по заказу и согласно спецификации третьих лиц».

Словесный элемент «Butterfoods» оспариваемого товарного знака, в том виде, как зарегистрирован, не имеет перевода на русский язык, представляет собой фантазийное обозначение и не несет прямого указания на вид, свойства, либо сырье, из которого изготавливаются оспариваемые товары. При этом данных из терминологических словарей, энциклопедий, свидетельствующих об однозначном переводе элемента «Butterfoods», как самостоятельной единице английского языка, в качестве характеристики оспариваемых товаров и услуг, в дело не представлено.

Даже с учетом деления элемента «Butterfoods» на части «Butter» и «foods» не представляется возможным прийти к описательному характеру данных элементов в отношении вышеуказанных оспариваемых товаров и услуг, поскольку данные элементы имеют разный перевод на русский язык: «butter» - масло; повидло; джем; жирное вещество; грубая лесть; намазывать, смазывать маслом; грубо льстить,

бодливое животное; станок для торцовки бревен; «foods» - пища, питание, еда; пища (духовная), пища для размышления; корм (животных); питательные вещества (для растений). См. электронные словари: <https://translate.yandex.ru/>; <https://www.lingvolive.com/ru-ru/translate/en-ru/>; <https://translate.academic.ru/>.

Кроме того, элемент «Butterfoods» может быть разделен и на три составляющих его элемента: «But» (в переводе с английского языка на русский язык означает «только, однако»), «ter» (переводится как «трижды»), «foods», перевод которых также не несет прямого указания на какие-либо свойства, вид, либо иные описательные характеристики оспариваемых товаров и услуг.

Таким образом, оспариваемый товарный знак в том виде, как зарегистрирован, отвечает требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса и иного материалами возражения не доказано.

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак с элементом «Butterfoods» способен ввести потребителей в заблуждение относительно вида, состава, свойств, назначения, характеристик следующих товаров и услуг:

- товаров 01 класса МКТУ *«альгинаты для пищевой промышленности; глюкоза для пищевой промышленности; глютен для пищевой промышленности; казеин для пищевой промышленности; консерванты для пива; лактоза для пищевой промышленности; осветлители и консерванты для пива; осветлители сусла; пектин для пищевой промышленности; препараты промышленные для тендеризации [размягчения] мяса; препараты промышленные для ускорения процесса приготовления пищевых продуктов; препараты ферментативные для пищевой промышленности; препараты фильтрующие для промышленного производства напитков; протеины для пищевой промышленности; протеины для производства пищевых добавок; танин; танины; тартрат калия кислый для пищевой промышленности; углеводы; ферменты для пищевой промышленности; ферменты молочные для пищевой промышленности; экстракты чайные для пищевой промышленности; стабилизатор (остановитель) брожения для вина; химические вещества, используемые для сбраживания вина; энзимы (ферменты), используемые при производстве вин»;*
- товаров 03 класса МКТУ *«масла эфирные; амбра [парфюмерия]; ароматизаторы [эфирные масла]; ароматизаторы воздуха; гелиотропин; гераниол; диффузоры с палочками ароматические; древесина ароматическая; ионон [парфюмерный]; ладан; масла для парфюмерии; масла эфирные из кедра; масла эфирные из лимона; масла эфирные из цитрона; масло бергамотовое; масло гаультериевое; масло жасминное; масло лавандовое; масло миндальное; масло розовое; мускус [парфюмерия]; мята для парфюмерии; палочки фимиамные; сафрол; смеси ароматические из*

цветов и трав; составы для окуривания ароматическими веществами [парфюмерные изделия]; терпены [эфирные масла]; экстракты растительные для косметических целей; экстракты цветочные [парфюмерия]; эссенции эфирные; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло]; ароматизаторы для бытовых целей; ароматизаторы для использования в промышленности»;

- товаров 05 класса МКТУ «воды минеральные для медицинских целей; волокна пищевые; гематоген; добавки витаминные в виде пластырей; масло камфорное для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; ароматизаторы лекарственные, в том числе предназначенные для использования в электронных сигаретах»;

- товаров 30 класса МКТУ «кофе; чай; какао и заменители кофе; тапиока (маниока) и саго; порошки пекарные; ванилин [заменитель ванили]; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода апельсиновая для кулинарных целей; вода морская для приготовления пищи; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе растительные; какао; капсулы кофейные, заполненные; клейковина пищевая; кофе-сырец; крахмал пищевой; марципан; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки чайные с молоком; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; порошки пекарские; пудра для кондитерских изделий; смеси панировочные; стабилизаторы для взбитых сливок; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цикорий [заменитель кофе]; чай из морских водорослей; чай со льдом»;

- товаров 34 класса МКТУ «ароматизаторы для табака, кроме эфирных масел; ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел»;

- услуг 35 класса МКТУ «услуги оптовой и розничной продажи товаров, включенных в 01-34 классы МКТУ; услуги оптовой и розничной продажи товаров 03, 30 классов МКТУ».

Оспариваемый товарный знак, в том виде как зарегистрирован, какой-либо ложной информации относительно вышеуказанных товаров, либо услуг не несёт.

Как было установлено выше словесный элемент «Butterfoods» каким-либо описательным характером в отношении части товаров и услуг не обладает. Также была установлена многозначность элементов «Butter» и «foods» /«But», «ter», «foods» в случае разделения указанной составляющей на части. В связи с чем, какого-либо ложного представления относительно товаров и услуг, оспариваемый товарный знак не несёт.

На основании вышеизложенных доводов, не представляется возможным прийти к выводу, что оспариваемый товарный знак вызывает в сознании потребителя неправильное представление о вышеуказанных товарах 01, 03, 05, 30, 34, либо услугах 35 классов МКТУ, не соответствующее действительности.

Таким образом, довод лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству № 982482 в отношении товаров 01, 03, 05, 30, 34, либо услуг 35 классов МКТУ нормам, установленным пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса, является недоказанным.

Документы (1-3) относятся к делопроизводству заявки № 2021786070 на стадии экспертизы и к каким-либо иным выводам коллегии не приводят.

Материалы (4) касаются сведений из Орфографического словаря русского языка в части отсутствия транслитерации «баттерфудс» слова «Butterfoods».

Словари (5,6), представленные правообладателем, касаются значения слов «but», «ter», «oil», «olive butter».

Сведения (22,23) относятся к иному товарному знаку и не имеют значения для рассмотрения настоящего спора.

Статья Винокуровой Я. Н., Лобачевой Т. П. «Пищевые добавки, участвующие в формировании потребительских показателей сливочного масла» за 2019 г. (6) относится к пищевым добавкам (ароматизаторам, красителям), имеющим отношение к сливочному маслу.

Представленное социологическое исследование (7) касается восприятия российскими потребителями обозначения «  » проведено в период 21-27 марта 2024 года и не содержит ретроспективных данных. Географический охват по федеральным округам (Северо-Западный, Центральный, южный и Северо-Кавказский, Приволжский, Уральский, Сибирский, Дальневосточный), а также по размерам населенных пунктов является абстрактным и не содержит уточняющих данных. Объем выборки – 1628 респондентов, в том числе 1466 потребителей. Результаты исследования показали, что подавляющее респондентов (89 %), как от числа всех жителей Российской Федерации, так и от числа потребителей, не связывают, не ассоциируют исследуемое обозначение с чем-либо конкретным или затрудняются ответить. Подавляющее большинство как жителей Российской

Федерации, так и потребителей (88 % и 89 %) затруднились ответить, какое значение имеет исследуемое обозначение. Подавляющее большинство опрошенных (85 %) как жителей Российской Федерации, так и потребителей считают, что исследуемое обозначение - это название бренда, позволяющее отличать продукцию одного производителя от продукции других производителей. Незначительная доля опрошенных (примерно по 4 % от числа жителей Российской Федерации и потребителей) связывают исследуемое обозначение с едой, пищей, продуктами питания, фастфудом, баттербродами и маслом. Иные оспариваемые товары и услуги представленным исследованием охвачены не были. Данные по респондентам, которые формировались как от числа всех жителей Российской Федерации, так и от числа потребителей, не являются очевидными. Указанные обстоятельства влияют на репрезентативность данных социологического исследования.

Таким образом, социологическое исследование (7) не может быть положено в основу выводов коллегии о соответствии произведенной регистрации требованиям пунктов 1, 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Представленные сторонами сведения в отношении судебной практики и практики Роспатента по регистрации различных товарных знаков не имеют преюдициального значения для рассмотрения настоящего спора. Делопроизводство по каждой заявке осуществляется независимо, исходя из индивидуальных особенностей и фактических обстоятельств каждого дела.

Оценка доказательств и действий сторон спора в части недобросовестной конкуренции, злоупотребления правами не входит в компетенцию Федеральной службы по интеллектуальной собственности. Согласно пункту 5 статьи 10 Кодекса добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

Доводы и документы (в том числе, материалы (24-29)) правообладателя о поддельности (фальсификации) ряда документов, представленных лицом, подавшим возражение, в подтверждение факта заинтересованности в подаче настоящего возражения, не подлежат правовой оценке. Оценка фальсификации, поддельности документов административным порядком рассмотрения возражений не предусмотрена и подлежит разбирательству в судебном порядке.

Оценивая все обстоятельства в совокупности, коллегия считает, что основания для признания товарного знака по свидетельству № 982482 несоответствующим требованиям пунктов 1 (3), 3 (1) статьи 1483 Кодекса в отношении рассматриваемых товаров и услуг отсутствуют.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.01.2024, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 982482.