

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия Палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение от 21.06.2011, поданное Закрытым акционерным обществом «Псковский молочный комбинат», г. Псков (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее - решение Роспатента) от 01.03.2011 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2009721938, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2009721938 с приоритетом от 08.09.2009 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено объемное обозначение – бутылка. Тулово бутылки состоит из трех частей: верхняя часть выполнена куполообразно, средняя часть – цилиндрическая, а нижняя часть представляет собой усеченный конус, расширяющийся книзу. Верхняя часть тулова бутылки декорирована выпуклым орнаментом, представляющим собой чередующиеся группы узких параллельных волнообразных полос, разделенных между собой более широкими аналогичными по форме одиночными полосами. Дно бутылки плоское. Цвет бутылки красный.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам на основании заключения по результатам экспертизы принято решение от 01.03.2011 об отказе в государственной регистрации товарного знака, мотивированное его несоответствием требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров, поскольку не обладает различительной способностью, при этом форма бутылки

обусловлена исключительно функциональным назначением (емкость, в которой реализуется товар).

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 21.06.2011 на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака, в котором заявитель выразил несогласие с данным решением. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение имеет отличительный признак – верхняя часть тулова бутылки имеет форму шарового слоя, с выпуклым орнаментом на нем, шаровой слой плавно переходит в округлые плечики;

- верхняя часть бутылки не выполняет никакой функции;

- другие производители не производят бутылки именно такой формы;

- заявитель использует данную бутылку в течение 12 лет.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и вынести решение о регистрации обозначения по заявке №2009721938/50 в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне заявки.

К материалам дела и возражения приложены следующие документы:

- справка об объемах производства кетчупа [1];

- рекламные материалы кетчупа [2];

- сведения из сети Интернет о формах бутылок для кетчупа других производителей [3];

- награды продукции заявителя на выставках и конкурсах [4].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты приоритета (08.09.2008) заявки №2009721938 на государственную регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003, № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 2.3.1 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, трехмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением.

В соответствии с пунктом 2.3.2.4 Правил не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой общепринятую форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом, свойством, назначением товара, либо его видом.

Заявленное обозначение является объемным и представляет собой изображение бутылки, предназначенной для упаковки и хранения кетчупа. Тулово бутылки состоит из трех частей: верхняя часть выполнена куполообразно, средняя часть – цилиндрическая, а нижняя часть представляет собой усеченный конус, расширяющийся книзу. Верхняя часть тулова бутылки декорирована выпуклым орнаментом, представляющим собой чередующиеся группы узких параллельных волнообразных полос, разделенных между собой более широкими аналогичными по форме одиночными полосами. Дно бутылки плоское. Цвет бутылки красный. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Заявленное обозначение представляет собой бутылку округлой формы для упаковки кетчупа. Общая форма бутылки (утолщенные верхняя и нижняя части) выполнена таким образом, что позволяет потребителю ее более комфортно и устойчиво ощущать в руке. В этой связи указанная форма имеет конкретное функциональное назначение – обеспечивает удобство использования бутылки. Заявленная бутылка не обладает оригинальной запоминающейся формой, дающей качественно иной уровень восприятия, позволяющий потребителю выделить товар среди аналогичных и запомнить его. Наличие декоративного выпуклого орнамента в верхней части бутылки не придает ей различительную способность в силу того, что часто используется различными производителями (см. примеры по промышленным образцам).

Относительно цвета бутылки (красный) следует отметить, что использование данного цвета для упаковки кетчупов является традиционным.

Учитывая изложенное, можно сделать вывод о том, что форма заявленной бутылки обусловлена ее функциональным назначением и лишена оригинальности, влияющей на различительную способность обозначения в целом.

Анализ приведенных документов [2,3] не позволяет сделать однозначный вывод о восприятии заявленного обозначения в качестве средства индивидуализации изготавливаемой ЗАО «Псковский молочный комбинат» продукции по следующим причинам. Так, в них указано другое обозначение (бутылка с этикеткой, на которой доминирующее положение занимает словесный элемент «Псковушко»). Не представляется возможным оценить территорию распространения продукции. В представленных документах [4] указано, что награждается продукция кетчуп или кетчуп томатный «Псковушко», однако они также не содержат информации об упаковке кетчупа. Коллегией Палаты по патентным спорам был принят во внимание тот факт, что ЗАО «Псковский молочный комбинат» выпускает кетчуп в пластиковых и стеклянных бутылках, в пакетах дой-пак (<http://www.pskovmol.ru>), в связи с чем справка об объемах выпускаемой продукции не может быть однозначно соотнесена с заявленным обозначением.

Указанные документы не свидетельствуют о широкой информированности среднего российского потребителя о принадлежности товаров 30 класса МКТУ, разливаемых в заявленное обозначение (бутылка), ЗАО «Псковский молочный комбинат».

Таким образом, при указанных обстоятельствах у коллегии Палаты по патентным спорам отсутствуют основания считать неправомерным вывод Роспатента о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая изложенное, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 21.06.2011 и оставить в силе решение Роспатента от 01.03.2011.