

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 10.10.2014, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Производственная компания «Обнинские молочные продукты», г. Обнинск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2012736576 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2012736576, поданной 22.10.2012, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 29 и услуг 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), приведенных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки на регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, содержащее словесный элемент «БУРЁНКИНО РАЗДОЛЬЕ», выполненный буквами кириллицы в оригинальном шрифтовом исполнении на фоне прямоугольника с закругленными углами, слоган «Молочные продукты из деревни!», выполненный буквами кириллицы оригинальным шрифтом в верхней части эллипса, охватывающего изобразительный элемент обозначения. Изобразительный элемент обозначения включает изображения избы с расположенным над ней солнцем, стилизованной головы коровы над лавочкой и дерева с травой и ромашками. Обозначение выполнено в красном, темно-зеленом, зеленом, светло-зеленом, коричневом, светло-коричневом,

желтом, светло-желтом, голубом, синем, розовом, черном и белом цветовом сочетании.

Решение Роспатента от 22.07.2014 принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Заключение обосновывается тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с товарным знаком со словесным элементом «РАЗДОЛЬЕ» по свидетельству № 473076 (приоритет от 10.05.2011), зарегистрированным на имя Тительмана Игоря Михайловича, г. Брянск, в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ;

- с товарными знаками по свидетельствам №№ 453257, 453256 (приоритет от 11.10.2010), 283637 (приоритет от 02.02.2004), 298185 (приоритет от 23.05.2003), 298187, 298186 (приоритет от 28.04.2003), принадлежащими Обществу с ограниченной ответственностью «Чернянский завод растительных масел», Белгородская обл., п. Чернянка, зарегистрированными в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;

- с товарными знаками по свидетельствам №№ 463125 (приоритет от 08.02.2010), 459337 (приоритет от 25.08.2009), принадлежащими Обществу с ограниченной ответственностью «Раздолье-Трейд», Москва, зарегистрированными в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ.

В заключении по результатам экспертизы указано также, что словосочетание «Молочные продукты из деревни!» является неохраняемым элементом на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, так как указывает на вид, состав, качество части заявленных товаров 29 класса МКТУ («Молочные» – связанные с производством молока и приготовлением продуктов из него, «продукты» – предметы питания, съестные припасы – см. Современный толковый словарь русского языка, Санкт-Петербург, «НОРИНТ», 2002, с. 357, 630). В отношении иной части товаров 29 класса МКТУ заявленное обозначение является ложным на основании положений пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 10.10.2014, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 22.07.2014.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель ограничивает перечень заявленных товаров 29 класса следующим образом: «молоко и молочные продукты; йогурт; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; кумыс [напиток молочный]; маргарин; масло сливочное; молоко с повышенным содержанием белка; молоко соевое [заменитель молока]; напитки молочные с преобладанием молока; простокваша; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сыворотка молочная; сыры; творог соевый; ферменты молочные для кулинарных целей»;

- с учетом данного ограничения основания несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, а также противопоставления товарных знаков по свидетельствам №№ 283637, 463125, 459337, зарегистрированных для неоднородных товаров, должны быть сняты;

- противопоставленные товарные знаки включают словесный элемент «РАЗДОЛЬЕ», который несходен со словесным элементом заявленного обозначения «БУРЕНКИНО РАЗДОЛЬЕ», так как наличие прилагательного в последнем случае придает слову «РАЗДОЛЬЕ» иной смысл;

- сказанное подтверждается практикой экспертизы: в отношении товаров 29 класса МКТУ зарегистрированы, в частности, товарные знаки «ДВИНСКОЕ РАЗДОЛЬЕ» (свидетельство № 434105), «КУЛИНАРНОЕ РАЗДОЛЬЕ» (свидетельство № 409988), «СИБИРСКОЕ РАЗДОЛЬЕ» (свидетельство № 503210).

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 22.07.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2012736576 для всех услуг 35 класса МКТУ, перечисленных в заявке, и для вышеуказанного ограниченного перечня товаров 29 класса МКТУ с включением в знак неохраноспособных элементов в качестве неохраняемых.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения от 10.10.2014, состоявшемся 01.04.2015, в соответствии с пунктом 4.8 Правил ППС заявителю

было указано на дополнительные обстоятельства, которые могут быть учтены при принятии решения. К таким обстоятельствам коллегия отнесла следующее: заявленное обозначение содержит словесный элемент «Молочные продукты из деревни!», который не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса также в отношении услуг 35 класса МКТУ.

В ответ на указанные обстоятельства заявитель сообщил, что не претендует на правовую охрану словосочетания «Молочные продукты из деревни!».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (22.10.2012) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков, в частности, обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, 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.

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

Согласно подпункту 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер).

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков, в частности, обозначений, представляющих

собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно подпункту 2.5.1 Правил 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. Обозначение признается ложными или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

В соответствии с пунктом 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков, в частности, обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.4 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

Согласно пункту 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в пункте 14.4.2.2 (подпункты (а) – (в)) Правил.

Согласно пункту 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их

назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2012736576 заявлено комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных и словесных элементов. Центральная часть обозначения выполнена в виде овала, внутри которого размещена композиция следующих изобразительных элементов: деревянного дома, солнца, головы коровы, дерева и травы. В верхней части овала размещены словесные элементы «Молочные продукты из деревни!», выполненные в две строки буквами русского алфавита красного цвета. Под овалом расположена плашка в виде прямоугольника со скругленными углами красного цвета, внутри которой в две строки размещен словесный элемент «БУРЁНКИНО РАЗДОЛЬЕ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита белого цвета. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: «красный, темно-зеленый, зеленый, светло-зеленый, коричневый, светло-коричневый, желтый, светло-желтый, голубой, синий, розовый, черный, белый».

В заявленном обозначении, включающем словесные элементы «Молочные продукты из деревни!» и «БУРЁНКИНО РАЗДОЛЬЕ», основную индивидуализирующую нагрузку несет словесный элемент «БУРЁНКИНО РАЗДОЛЬЕ», выполненный крупным оригинальным шрифтом. Элемент «Молочные продукты из деревни!» выполняет описательную функцию, характеризует товары и связанные с ними услуги в силу смыслового значения понятия «Молочные продукты», под которым понимается обширная группа пищевых продуктов, вырабатываемых из молока или его производных (сливок, обезжиренного молока, сыворотки) (см. <http://dic.academic.ru> – Энциклопедический словарь, 2009; Ветеринарный энциклопедический словарь; статья 4 Федерального закона от 12 июня 2008 г. № 88-ФЗ «Технический регламент на молоко и молочную продукцию» (далее – Технический регламент)).

Таким образом, очевидно, что указанный элемент характеризует часть заявленных товаров 29 класса МКТУ, относящихся к молочным продуктам, а также сопутствующих этим товарам услуг 35 класса МКТУ, то есть является

неохраняемым на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Однако, учитывая, что данный элемент не занимает в заявленном обозначении доминирующего положения, то он может быть включен в товарный знак как неохраняемый элемент.

Следует отметить, что с указанным выводом заявитель выразил свое согласие.

Для иной части товаров и услуг, не имеющих отношения к молочным продуктам, элемент «Молочные продукты из деревни!» является ложным указанием, следовательно, приводит к несоответствию заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Так, учитывая приведенное в возражении ограничение перечня товаров 29 класса МКТУ, коллегия считает, что элемент «Молочные продукты из деревни!» является ложным указанием по отношению к таким товарам сокращенного перечня как «маргарин», «молоко соевое [заменитель молока]» и «творог соевый», так как упомянутые выше продукты вырабатываются с использованием / на основе растительных компонентов, следовательно, для маркировки этих товаров недопустимо применение понятия «молочный продукт», так как в молочных продуктах не используются немолочные жир и белок (см. подпункт 3 статьи 4 Технического регламента).

Следовательно, в отношении товаров «маргарин, молоко соевое [заменитель молока], творог соевый» заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса основано на выводе о его сходстве до степени смешения с товарными знаками иных лиц, имеющими более ранние приоритеты.

Противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 453257, 298185 и 459337 представляют собой словесные обозначения «РАЗДОЛЬЕ», выполненные буквами кириллицы.

Противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 453256, 283637, 298187 и 298186 представляют собой комбинированные обозначения, состоящие из

словесного элемента «Раздолье» и изобразительных элементов в виде подсолнуха и ленты.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 473076 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «РАЗДОЛЬЕ», выполненного буквами кириллицы переменной высоты в оригинальной графике, и изобразительных элементов в виде дома, ели и медведя.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 463125 представляет собой комбинированное обозначение в виде фрагмента упаковки, в нижней части которой расположена композиция из множества подсолнухов, а в верхней части – в две строки размещены словесные элементы «Раздолье» и «семечки отборные жареные», выполненные буквами кириллицы по дуге.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Основным индивидуализирующим элементом, акцентирующим на себе внимание потребителей в первую очередь, во всех противопоставленных товарных знаках является словесный элемент «Раздолье», входящий также в заявленное обозначение.

Однако, данного обстоятельства недостаточно для признания заявленного обозначения и всех противопоставленных товарных знаков сходными в целом.

Указанное обусловлено тем, что в состав заявленного обозначения входят дополнительные словесные и изобразительные элементы, придающие ему иные, по сравнению с противопоставленными товарными знаками, звучание, смысловое значение и визуальное восприятие.

Так, в заявленном обозначении слово «РАЗДОЛЬЕ» связано грамматически и по смыслу с прилагательным «БУРЁНКИНО», что обеспечивает иную фонетическую длину и произношение основного элемента заявленного обозначения в отличие от основного элемента противопоставленных товарных знаков «РАЗДОЛЬЕ».

Обращение к словарно-справочным источникам (в частности, к Толковому словарю Ожегова, опубликованному на портале <http://dic.academic.ru>) показало, что

слово «РАЗДОЛЬЕ» употребляется, в основном, в двух значениях: 1) простор, широкое свободное пространство (раздолье полей, лугов); 2) свобода поступать по-своему (летом ребятам раздолье). Прилагательное «БУРЁНКИНО», образованное от слова «БУРЁНКА», означающего «корова [по распространенной кличке]», формирует определенное восприятие основного элемента заявленного обозначения, оказывая существенную роль на запоминание обозначения в целом. Представление именно о «БУРЁНКИНОМ РАЗДОЛЬЕ» усиливается за счет наличия в заявленном обозначении графического элемента в виде головы коровы.

Таким образом, на словесный элемент «БУРЁНКИНО» в заявленном обозначении падает смысловое ударение при восприятии обозначения.

Изложенное свидетельствует о различии заложенных в сравниваемые обозначения понятий и идей.

Различным является также визуальное восприятие заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков благодаря иному общему зрительному впечатлению, иным изобразительным элементам, иному цветовому сочетанию и графическим особенностям шрифта.

Резюмируя изложенное, заявленное обозначение не является сходным с товарными знаками по свидетельствам №№ 453257, 298185, 459337, 453256, 283637, 298187, 298186, 473076 и 463125.

Анализ перечней товаров 29 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака по заявке № 2012736576, и товаров 29 класса МКТУ, в отношении которых действует правовая охрана противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 453257, 298185, 459337, 453256, 283637, 298187, 298186 и 463125, показал следующее.

Правовая охрана товарных знаков по свидетельствам №№ 459337 и 463125 действует в отношении семян (подсолнечника и тыквенных). Данные товары не однородны молочным продуктам (и их заменителям), перечисленным в сокращенном заявителем перечне товаров 29 класса МКТУ.

Товарный знак по свидетельству № 283637 зарегистрирован в отношении товара «масла подсолнечные» 29 класса МКТУ, который также может быть признан

неоднородным молочным продуктам (и их заменителям) товарам по кругу потребителей, условиям производства и сбыта.

Противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 453257, 298185, 453256, 298187, 298186 содержат в своих перечнях молочные, кисломолочные и молокосодержащие товары, что приводит к выводу об однородности товаров, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, товарам, в отношении которых действует правовая охрана данных противопоставленных товарных знаков.

Что касается услуг 35 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки № 2012736576, то они совпадают или относятся к общим родовым группам с услугами 35 класса МКТУ, в отношении которых действует правовая охрана товарного знака по свидетельству № 473076. Так, услуги «реклама наружная», «рассылка рекламных материалов» относятся к общему роду услуг «реклама», «услуги стенографистов» и «обслуживание секретарское» являются офисными услугами, «исследования конъюнктурные» относятся к услугам, связанным с изучением рынка, маркетинговым услугам и т.п. Данное обстоятельство свидетельствует об однородности заявленных услуг 35 класса МКТУ и услуг, приведенных в перечне противопоставленного товарного знака по свидетельству № 473076.

Вместе с тем, несмотря на вывод об однородности заявленных товаров 29 класса МКТУ товарам, перечисленным в перечнях свидетельств №№ 453257, 298185, 453256, 298187, 298186, а также об однородности заявленных услуг 35 класса МКТУ услугам, перечисленным в перечне свидетельства № 473076, несходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков позволяет говорить о соответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о возможности регистрации заявленного обозначения с указанием элемента «Молочные продукты из деревни!» в качестве неохраняемого элемента товарного знака в отношении услуг 35 класса МКТУ и следующих товаров 29 класса МКТУ: «молоко и молочные продукты;

йогурт; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; кумыс [напиток молочный]; масло сливочное; молоко с повышенным содержанием белка; напитки молочные с преобладанием молока; простокваша; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сыворотка молочная; сыры; ферменты молочные для кулинарных целей».

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

удовлетворить возражение от 10.10.2014, отменить решение Роспатента от 22.07.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2012736576.