

Палата по патентным спорам в порядке, установленном Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22 апреля 2003 г. № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08 мая 2003 г., № 4520 (далее – Правила), рассмотрела возражение от 24.11.2006, поданное ООО «Кухня без границ», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны комбинированному товарному знаку по свидетельству №302635. при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2005708541/50 с приоритетом от 14.04.2005 зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 13.03.2006 за №302635 на имя Общества с ограниченной ответственностью «Кинг-Лион Фудс», Москва (далее— правообладатель) в отношении товаров 30 класса МКТУ – «лапша, в том числе лапша быстрого приготовления».

Товарный знак №302635 представляет собой комбинированное обозначение в виде круглой этикетки, содержащей словесные и изобразительные элементы.

Правовая охрана товарному знаку предоставлена в красном, белом, золотистом, светло-золотистом, желтом, бежевом, зеленом, светло-зеленом, темно-зеленом, салатовом, коричневом, сером, лиловом, черном цветовом сочетании с указанием обозначения «90 г» и всех словесных элементом кроме «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» и «АППЕТИ ВОЯЖ» в качестве неохраняемых.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 24.11.2006 изложено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №302635 противоречит требованиям, установленным пунктом 1 статьи 7 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 № 3520-1 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным Законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенным в действие с 27.12.2002 (далее — Закон).

Доводы возражения сводятся к следующему:

— оспариваемый товарный знак по свидетельству №302635 является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров с имеющим более ранний приоритет и принадлежащим лицу, подавшему возражение, словесным товарным знаком «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» по свидетельству №250879;

— сходство сравниваемых обозначений основано на вхождении противопоставленного обозначения в состав оспариваемого знака;

— все товары, для которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак №302635, входят в перечень товаров, для которых зарегистрирован товарный знак «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ», регистрации №250879.

На основании изложенного, лицом, подавшим возражение, выражена просьба о признании регистрации №302635 товарного знака недействительной полностью.

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с материалами возражения, представил отзыв, в котором выразил несогласие с изложенными в возражении доводами по следующим причинам:

— оспариваемый комбинированный товарный знак по свидетельству № 302635 является одним из серий знаков правообладателя, основанной на регистрации комбинированного товарного знака «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» по свидетельству №282131;

— комбинированное обозначение со словесным элементом «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» по свидетельству №282131 с приоритетом от 28.04.2004 полностью вошло в состав комбинированного обозначения со словесным элементом «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» товарного знака № 302635 с приоритетом от 14.04.2005;

— при наличии регистрации №282131 с приоритетом от 28.04.2004, более ранним, чем дата приобретения 09.07.2004 ООО «Кухня без границ» товарного знака по свидетельству №250879, все словесные и изобразительные обозначения которого полностью входят в состав комбинированного товарного знака «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» по свидетельству № 302635, то есть на момент подачи заявки на

регистрацию товарного знака по свидетельству №282131 ООО «Кинг-Лион Фудс» являлось правообладателем противопоставленного товарного знака по свидетельству № 250879;

— в зарегистрированном перечне товаров 30 класса МКТУ по свидетельству № 250879 не указан такой товар, как лапша, в том числе лапша быстрого приготовления.

С учетом изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения от 24.11.2006 и оставить в силе правовую охрану комбинированного товарного знака по свидетельству №302635.

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

С учетом приоритета (14.04.2005) комбинированного товарного знака по свидетельству №302635 правовая база для оценки его охранных способностей включает Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, зарегистрированные Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее— Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения, в частности, с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (если заявки на них не отозваны) или охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с указанным товарным знаком, допускается лишь с согласия правообладателя.

В соответствии с пунктом 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;

- с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 14.4.2.2 и 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю, если они обозначены тождественными или сходными товарными знаками. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №302635 [1] представляет собой комбинированное обозначение в виде круглой этикетки, в нижней половине которой выполнен изобразительный элемент, вызывающий ассоциации с товаром, для которого этикетка предназначена. В центральной части этикетки размещен словесный элемент «ЛАПША С КУРИЦЕЙ ПО-БОМБЕЙСКИ», который указывает на конкретный вид товара и является неохраноспособным. Над ним расположен фантазийный словесный элемент «АППЕТИ ВОЯЖ», выполненный в

оригинальной графической манере. И, наконец, в верхней части этикетки по центру размещен логотип, в состав которого входит словосочетание «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита разной величины на фоне прямоугольника красного цвета с вогнутыми сторонами, над которым изображена крышка от кастрюли, а под которым – часть стилизованного изображения земного шара.

Правовая охрана товарному знаку предоставлена в красном, белом, золотистом, светло-золотистом, желтом, бежевом, зеленом, светло-зеленом, темно-зеленом, салатовом, коричневом, сером, лиловом, черном цветовом сочетании с указанием обозначения «90 г» а также всех словесных элементом кроме «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» и «АППЕТИ ВОЯЖ» в качестве неохраняемых.

Противопоставленный словесный товарный знак «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» по свидетельству №250879 [2] выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита в черно-белой цветовой гамме.

Сравнительный анализ оспариваемого и противопоставленного товарных знаков показал, что они содержат в своем составе фонетически и семантически тождественный элемент «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ».

Однако, указанное обстоятельство не свидетельствует о сходстве сравниваемых обозначений в целом.

Данный вывод основывается на том, что товарный знак [1] содержит в своем составе ряд элементов, которые придают ему дополнительную различительную способность, а именно: еще один словесный элемент - «АППЕТИ ВОЯЖ», выполняющий индивидуализирующую функцию, который более удобен для восприятия, чем словесный элемент «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» (в силу его местоположения и выполнения крупным шрифтом), а также изобразительные элементы и неохраноспособный словесный элемент «ЛАПША С КУРИЦЕЙ ПО-БОМБЕЙСКИ», которые занимают большую часть товарного знака и акцентируют на себе внимание потребителя при восприятии знака в целом.

В то же время словесный элемент «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ», фонетически и семантически тождественный противопоставленному товарному знаку, занимает в

знаке несущественное положение в силу своих размеров и пространственного положения относительно прочих элементов знака.

Указанное обстоятельство значительно ослабляет сходство сравниваемых знаков в целом.

В силу положений Закона тождество или сходство определяется с учетом однородности товаров. Анализ однородности товаров, представленных в перечнях сопоставляемых обозначений, показывает следующее.

Противопоставленный товарный знак «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» по свидетельству № 250879 зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 30 класса МКТУ, в том числе «мука и зерновые продукты», а оспариваемый товарный знак - в отношении товаров 30 класса МКТУ «лапша, в том числе лапша быстрого приготовления».

Согласно определениям, данным в «Большом толковом словаре» (Санкт-Петербург, «НОРИНТ», 1998, с.563, 487):

«мука - порошкообразный продукт питания, получаемый путем размола хлебных злаков. *Пшеничная, ржаная, кукурузная* Размолотые или растерты в порошок какие-либо зерна, плоды и т.д. *Картофельная, гороховая.*»

«лапша – пищевой продукт из пресного пшеничного теста, нарезанного на узкие полоски».

Рассматриваемые товары относятся к продуктам питания, которые являются товарами краткосрочного пользования, имеющими невысокую цену. Степень внимательности покупателей к таким товарам значительно снижается, а опасность смешения соответственно увеличивается.

В то же время отнесение рассматриваемых товаров к продуктам питания является недостаточным основанием, для признания всех этих товаров однородными, поскольку к продуктам питания могут быть отнесены разные

родовые группы товаров, имеющие различный состав и технологию производства.

Все продукты питания имеют одно основное назначение – поддержание жизнедеятельности организма, за счет употребления этих продуктов в пищу. Однако использование одних продуктов в качестве ингредиентов для приготовления других может повлечь за собой переход этих продуктов в другой род (вид) товаров.

В этом случае изменится назначение этих товаров, а также условия реализации и круг потребителей, поскольку они будут использоваться в качестве пищевого сырья для производства другого рода (вида) товаров в различных отраслях пищевой промышленности, а потребителем этих товаров могут являться также предприятия пищевой промышленности.

Условия реализации товаров и круг потребителей относятся к вспомогательным признакам однородности. До недавнего времени производители продуктов питания традиционно использовали для их реализации только сеть оптовой и розничной торговли через оптовые рынки, мелкие продовольственные магазины. В настоящее время ситуация изменилась и конкуренция вынуждает производителей искать новые формы реализации товаров. Производители создают собственные системы дистрибуции и продвижения товаров, рекламную поддержку на местах продаж, ориентирующую покупателя. Увеличивается доля супер- и гипермаркетов, в которых размещение продукции согласуется с поставщиками, а выкладка товаров контролируется представителями поставщика. Четкое позиционирование товаров, в том числе по производителю, является условием его успешной реализации и способствует быстрому и безошибочному выбору покупателем подходящего товара, исключающего возможность смешения производителей этих товаров.

Таким образом, одинаковые условия реализации и круг потребителей продовольственных товаров, охватывающий все слои населения, также не

является достаточным аргументом для признания всех продовольственных товаров однородными.

Вышесказанное дает основания утверждать, что при определении однородности продуктов питания следует оценивать прежде всего основные признаки однородности, а именно: род (вид) товаров и их назначение.

С учетом вышеуказанного, товары 30 класса МКТУ, для маркировки которых зарегистрированы сравниваемые товарные знаки, не являются однородными товарами, поскольку относятся к разному виду товаров: товары, указанные в перечне знака [1], представляют собой готовую продукцию, а товары, представленные в перечне товарного знака [2], служат для изготовления лапши, т.е. являются не конечным продуктом, а сырьем для изготовления других товаров. Следовательно, имеют различное назначение: товары, перечисленные в перечне товаров [1], предназначены непосредственно для употребления, в то время как товары, указанные в перечне противопоставленной регистрации, предназначены для изготовления других продуктов; различное назначение предполагает и разный круг потребителей. Сказанное позволяет констатировать неоднородность товаров, для которых предназначены сравниваемые обозначения.

Кроме того, необходимо отметить, что правообладатель является владельцем товарного знака «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» (свидетельство №282131), положенного в основу серии знаков (№279489, №279490, №279491, 279492, №279493, №279494, №279495), что уменьшает вероятность смешения противопоставленного и оспариваемого товарных знаков в случае маркировки ими товаров 30 класса МКТУ, позволяя последнему индивидуализировать товары его правообладателя.

Причем дата приоритета (28.04.2004) товарного знака «КУХНЯ БЕЗ ГРАНИЦ» по свидетельству №282131 раньше даты уступки (09.07.2004)

противопоставленного товарного знака по свидетельству №250879, который ранее принадлежал правообладателю.

Анализ всех фактических обстоятельств показал, что оснований для вывода о том, что правовая охрана комбинированного товарного знака по свидетельству №302635 в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне, произведена в нарушение требований пункта 1 статьи 7 Закона, не имеется.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражение от 24.11.2006 и оставить в силе правовую охрану комбинированного товарного знака по свидетельству № 302635 .**