

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ, и в соответствии с Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 07.12.2007, поданное ООО «Воронежросагро», г. Воронеж (далее – заявитель), на решение экспертизы об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2006738187/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2006738187/50 с приоритетом от 28.12.2006 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ», выполненное оригинальной шрифтом буквами кириллического алфавита.

Федеральным институтом промышленной собственности 21.09.2007 было принято решение об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, мотивированное его несоответствием требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» в редакции Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» (далее - Закон) и пункта 2.8 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 №4322, вступивших в силу 10.05.2003 (далее—Правила).

Указанное решение обосновывается тем, что заявленное обозначение «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя иных лиц товарными знаками:

- товарный знак «ПРИВОЛЬЕ», зарегистрированный в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ на имя ООО «Агропродукт-5», 353791, Краснодарский край, Калининский р-н, ст. Калининская, ул. Ленина, 152а (свидетельство №222481 с приоритетом от 04.12.2000);

- товарный знак «Приволье», зарегистрированный в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ на имя ОАО «Тульский молочный комбинат», 300045, г. Тула, ул. Некрасова, д. 7 (свидетельство №198848 с приоритетом от 18.06.1999).

В возражении от 07.12.2007, поступившем в Палату по патентным спорам, заявитель выразил свое несогласие с решением экспертизы. Доводы заявителя сводятся к следующему:

- заявитель обладает исключительным правом на товарный знак «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» (свидетельство №286325 с приоритетом от 11.10.2004) в отношении товаров 29 класса МКТУ «молоко, молочные продукты, кефир, йогурт, напитки на основе молока, сметана, творог, сыры, масло сливочное, масло какао, масла растительные, маргарин, жиры пищевые, жиры животные»;

- заявленное обозначение «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» и противопоставленные товарные знаки «ПРИВОЛЬЕ» не являются сходными до степени смешения, поскольку отличаются графически, фонетически и семантически;

- заявитель использует заявленное обозначение в основном для маркировки сливочного масла;

- для рекламы выпускаемой продукции заявителем были затрачены значительные средства;

- массированная реклама привела к увеличению объема продаж масла «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» с 2005 г. по 2006 г. в пять раз. Продукция

заявителя реализуется не только в Воронеже, но поставляется и в другие регионы, в том числе в Волгоград и город Шахты.

К возражению приложены следующие дополнительные материалы:

- распечатка из сети Интернет с сайта [www.sb.vrn.ru](http://www.sb.vrn.ru), касающаяся ООО «Воронежросагро» и производимых им товаров на 3 л. [1];
- договор №105 на оказание рекламных услуг и приложение к нему на 6 л. [2];
- договор №10/02-06 на размещение рекламных материалов в общественном транспорте и приложение к нему на 7 л. [3];
- договор №179 на размещение рекламного ролика и приложение к нему на 10 л. [4];
- договор №9 об оказании рекламных услуг и приложение к нему на 4 л. [5];
- информационная записка о динамики объемов продаж масла «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» на 4 л. [6];
- образцы упаковочной продукции масла «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» и каталог продукции ООО «Воронежросагро» [7].

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение экспертизы по заявке №2006738187/50 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всего заявленного перечня товаров.

Необходимо отметить, что на заседании коллегии, состоявшейся 08.09.2008, заявитель скорректировал перечень притязаний в отношении заявленных товаров 29 класса МКТУ, ограничив его следующими товарами: «масло сливочное, масло какао, маргарин, жиры пищевые, жиры животные» (приложение 1 к протоколу заседания коллегии от 08.09.2008). Данное заявление не было принято коллегией к рассмотрению на основании пункта 2 статьи 10 Закона, поскольку указанный в нем перечень товаров 29 класса МКТУ включает товары, отсутствующие в первоначальном перечне заявленных товаров, т.е. изменяет материалы заявки по существу.

Заявитель повторно уточнил перечень своих притязаний, ограничив его товарами 29 класса МКТУ «масла и жиры пищевые» (приложение 2 к протоколу заседания коллегии от 08.09.2008). Коллегия Палаты по патентным спорам приняла указанный скорректированный перечень товаров к рассмотрению.

Изучив материалы дела и выслушав представителей заявителя, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, убедительными.

С учетом даты (28.12.2006) поступления заявки №2006738187/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя отмеченные выше Закон и Правила.

Согласно пункту 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков 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 имеющих более ранний приоритет.

В соответствии с положениями пункта 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в состав которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) пункта 14.4.2.2 Правил.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

При установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено обозначение, состоящее из словесного элемента «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ», выполненного в две строки с использованием оригинального шрифта кириллического алфавита, имитирующего древнерусское письмо. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении скорректированного на заседании коллегии 08.09.2008 перечня товаров 29 класса МКТУ «масла и жиры пищевые».

Решение экспертизы об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ основано на наличии сходных до степени смешения в отношении однородных товаров и имеющих более ранний приоритет товарных знаков «ПРИВОЛЬЕ» по свидетельству №222481, «Приволье» по свидетельству №198848 принадлежащих иным лицам.

Противопоставленный товарный знак «ПРИВОЛЬЕ» по свидетельству №222481 является словесным, выполнен стандартным шрифтом буквами кириллического алфавита. Товарный знак охраняется, в частности, для товаров 29 класса МКТУ «мясо; мясо консервированное; мясные консервы; колбасные изделия; сосиски; белки пищевые; рыба [за исключением живой]; рыбные пищевые продукты; рыбные консервы; икра; моллюски [за исключением живых]; птица домашняя [битая]; дичь [битая]; бульонные концентраты; фрукты консервированные; фрукты засахаренные; овощи вареные, жареные, печеные; желе пищевое; желе мясное; желе фруктовое; варенье; компоты фруктовые; картофель хрустящий [чипсы]; чипсы фруктовые; грибы свежие; грибы консервированные; яйца; яичный порошок; подсолнечное масло пищевое; рапсовое масло пищевое; арахисовое масло; какао-масло; кокосовое масло; кукурузное масло; кунжутное масло; оливковое масло пищевое; пальмоядровое масло пищевое; пальмовое масло пищевое; сурепное масло пищевое».

Противопоставленный товарный знак «Приволье» по свидетельству №198848 также является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами кириллического алфавита с заглавной буквы «П». Правовая охрана знаку предоставлена, в частности, в отношении товаров 29 класса МКТУ «йогурт; казеин пищевой; кефир; крем сливочный; маргарин; масло сливочное; молоко; молочная сыворотка; молочные напитки с преобладанием молока; молочные продукты; сливки [молочные продукты]; сыры».

Сопоставительный анализ заявленного обозначения «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» и противопоставленных товарных знаков «ПРИВОЛЬЕ» по свидетельству №222481, №198848 по признакам звукового сходства показал, что фонетическое вхождение одного обозначения в другое, в данном случае, не обуславливает их звукового сходства, поскольку наличие в заявленном обозначение словесного элемента «КРЕСТЬЯНСКОЕ», состоящего из 11 дополнительных звуков, и занимающего начальную позицию в заявленном словосочетании, фонетически придает заявленному обозначению иное звучание, отличное от звучания просто слова «приволье», что свидетельствует о звуковом различии сравниваемых обозначений.

Относительно семантического критерия сходства необходимо отметить следующее. Заявленное обозначение «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» состоит из двух значимых слов русского языка – «крестьянское» и «приволье», имеющих, согласно «Толковому словарю русского языка» С.И. Ожегова, М.: «АЗЪ», 1992, стр. 313, 606, следующие значения в русском языке:

Крестьянское – прилагательное от слова «крестьянин» (Крестьянин – сельский житель, занимающийся возделыванием сельскохозяйственных культур и разведением сельскохозяйственных животных как своей основной работой);

Приволье – 1. широкое, просторное место, местность; 2. полная свобода, вольная жизнь.

Указанные слова образуют словосочетание, которое в свою очередь имеет неоднозначную трактовку. С одной стороны, словосочетание «крестьянское приволье» воспринимается как «просторная местность, имеющая отношение к селу», с другой стороны – «вольная крестьянская жизнь». То есть, можно сделать вывод о том, что при восприятии обозначения «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» у потребителя возникают иные образы, чем при восприятии противопоставленных товарных знаков «ПРИВОЛЬЕ», что тем самым позволяет отличать одно обозначение от другого.

Следует также отметить, что все слова в заявленном обозначении выполнены с использованием одинакового шрифта, имитирующего старорусское письмо. Указанное использование единого оригинального шрифтового исполнения позволяет воспринимать написанное в две строки обозначение именно как словосочетание «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ», имеющее определенное смысловое значение, а не как отдельные слова «КРЕСТЬЯНСКОЕ» и «ПРИВОЛЬЕ». Указанные доводы подтверждаются представленными заявителем дополнительными материалами [7]. Так, на упаковке масла, выпускаемого заявителем, заявленное обозначение представлено так же, как и в рассматриваемой заявке №2006738187/50, т.е. в виде единого и неделимого словосочетания «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ», выполненного в единой шрифтовой манере. В свою очередь противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №222481, №198848 выполнены стандартным шрифтом буквами кириллического алфавита. Указанное обстоятельство позволяет сделать вывод, что сравниваемые обозначения не являются сходными до степени смешения в графическом отношении.

Из всего вышесказанного следует, что заявленное обозначение «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» и противопоставленные товарные знаки «ПРИВОЛЬЕ» отличаются друг от друга семантически, фонетически и графически.

При отсутствии сходства сравниваемых обозначений проведение анализа однородности товаров, указанных в перечне заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, представляется нецелесообразным.

Палатой по патентным спорам также было принято во внимание то обстоятельство, что заявитель уже обладает исключительным правом на товарный знак «КРЕСТЬЯНСКОЕ ПРИВОЛЬЕ» (свидетельство №286325 с более ранним приоритетом от 11.10.2004), в том числе в отношении товаров 29 класса МКТУ «жиры пищевые, жиры животные», в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, согласно скорректированному заявителем перечню товаров (приложение 2 к заседанию коллегии от 08.09.2008).

Таким образом, вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение подпадает под действие пункта 1 статьи 7 Закона, следует признать неправомерным.

С учетом вышеизложенного, коллегия Палаты по патентным спорам решила:

**удовлетворить возражение от 07.12.2007, отменить решение экспертизы от 21.09.2007 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении следующих товаров:**