

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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, поступившее 26.09.2018, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Производственная компания «Старые Традиции», Тульская обл., Г. Белев (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017710749, при этом установлено следующее.

Товарный знак по заявке №2017710749, представляющий собой объемное



обозначение , подан 23.03.2017 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия».

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, заявленное объемное обозначение (зефир) представляет собой кондитерское изделие цилиндрической формы, которое выполнено из спиралевидного сочетания двух видов зефира – белого и розового цвета. Внутри спиралевидного цилиндрического изделия имеется полость. Изделие зауживается в верхней части.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято 23.05.2018 на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное объемное обозначение, представляющее собой реалистическое изображение заявленных товаров, не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 1 статьи

1483 Кодекса, так как является неохраняемым, поскольку, в соответствии с пунктом 34 Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденных приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенных в действие 31 августа 2015г. (далее — Правила), реалистические изображения товаров, заявленные на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров, относятся к объектам, не обладающим различительной способностью.

В заключении по результатам экспертизы также даны ссылки на интернет - сайты, где размещено изображение зефира, воспроизводящее заявленное обозначение.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 26.09.2018, заявитель выразил свое несогласие с вышеуказанным решением Роспатента.

Заявитель отмечает, что в ссылках, которые приведены в заключении по результатам экспертизы, присутствует товар (зефир) только одной компании – заявителя, и полагает, что заявленное обозначение представляет собой оригинальную форму товара (кондитерского изделия цилиндрической формы, выполненного из спиралевидного сочетания зефира белого и розового цвета), которая обладает всеми признаками различительной способности, поскольку не является традиционной и безальтернативной.

В своем возражении заявитель ссылается на Руководство по экспертизе товарных знаков в Федеральной службе по интеллектуальной собственности (Роспатент, 2016г.), а также на судебные решения (СИП-18/2017, СИП-531/2017, СИП691/2017).

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и предоставить правовую охрану в качестве товарного знака объемному обозначению по заявке №201573292 в отношении заявленных товаров.

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (23.03.2017) поступления заявки №2017710749 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс и Правила.

В соответствии с пунктом 1 (4) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, в частности, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров.

В соответствии с пунктом 35 Правил 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.



Как указано выше, заявленное объемное обозначение представляет собой кондитерское изделие (зефир) цилиндрической формы, которое выполнено из спиралевидного сочетания зефира белого и розового цвета. Внутри

спиралевидного цилиндрического изделия имеется полость. Изделие зауживается в верхней части.

При оценке объемных обозначений на предмет их различительной способности основным является вопрос о том, обусловлена ли форма изделия только функциональным назначением или является следствием оригинального исполнения, придающего обозначению различительную способность. Оригинальность формы объемного обозначения, обладающего различительной способностью, ясно различима и воспринимается как товарный знак.

Рассматриваемое обозначение представляет собой конкретное кондитерское изделие – зефир, что подтверждается самим заявителем.

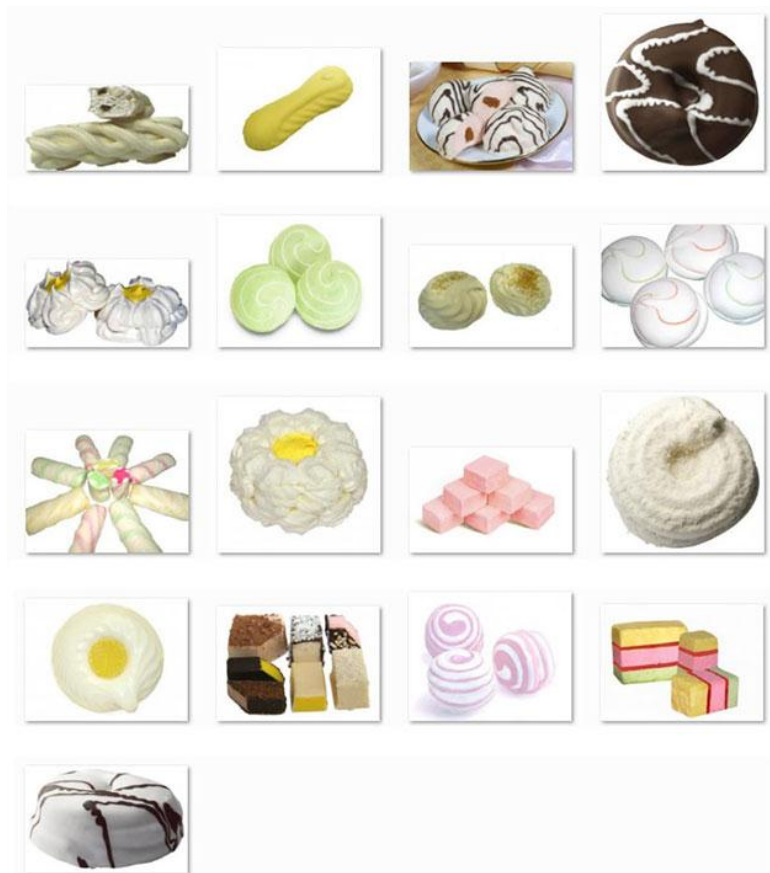
Производство зефира предусматривает несколько этапов, одним из которых является формование зефирной массы, которую загружают в бункер зефиrootсадочной машины.

Сбитая зефирная масса поступает в бункер отсадочной машины. В нижней части бункера расположен дозирующий механизм, состоящий из корпуса, золотника, мерных цилиндров с плунжерами, совершающими возвратно-поступательное движение, планки с гофрированными трубками и зубчатыми штуцерами. Бункер соединен с золотником, совершающим в процессе отсадки поворот на 90°. При повороте золотника по часовой стрелке на 90° и ходе плунжеров влево порции массы выдавливаются через гофрированные трубки и штуцеры. Зубцы на штуцере создают рифленую поверхность у отформованного зефира. Таким образом, зефирная масса циклически выдавливается, или отсаживается.

Отформованный зефир имеет форму со спиральной рифленой поверхностью (https://studwood.ru/1727674/tovarovedenie/opisanie_tehnologicheskoy_shemy_proizvodstva_zefira_shokoladnoy_glazuri; https://studbooks.net/1933156/tovarovedenie/izgotovlenie_zefira).

Конструкция машины для производства двухцветного зефира методом отсадки на лотки предусматривает функции подъема стола и вращения фильер.

Современное оборудование за счёт применения индивидуальных дозаторов позволяет изготавливать калиброванный продукт, в том числе зефир, различной формы:



(http://akmalko.com/equipment/confectionary/otsadochnye/otsadochnye_57.html;
<http://www.oborud1.ru/proizvodstvo-zefira.shtml>).

Таким образом, спиралевидная форма зефира определяется технологией и оборудованием для его производства. В целом заявленное обозначение является вариантом обычной формы продуктов такого типа, а именно, зефира.

Относительно ссылки заявителя на практику рассмотрения объемных обозначений, представляющих собой натуралистическое изображение товара, в том числе на судебные решения, следует отметить, что каждый знак индивидуален и возможность его регистрации рассматривается отдельно в зависимости от каждого конкретного случая, в том числе с учетом документов, подтверждающих приобретенную различительную способность обозначения.

В данном случае никаких документов, свидетельствующих о том, что до даты подачи заявки на регистрацию товарного знака заявленное объемное обозначение

воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя (заявителя), т.е. доказательства приобретенной различительной способности заявленного обозначения в результате использования, заявителем не представлено.

Таким образом, решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017710749 следует признать обоснованным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 26.09.2018, и оставить в силе решение Роспатента от 23.05.2018.