

Палата по патентным спорам в соответствии с 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, регистрационный №4520, с изменениями и дополнениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, рассмотрела возражение от 17.01.2006, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ПромТехАктив», Москва, (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку «КОРОВКА/KOROVKA» по свидетельству № 199900 по заявке № 99711469/50 при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 99711469/50 с приоритетом от 23.06.1999 зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 26.02.2001 в отношении товаров 30, 31 и 33 классов МКТУ на имя Открытого акционерного общества "Московская кондитерская фабрика "Красный Октябрь", Москва (далее - правообладатель).

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака зарегистрировано словесное обозначение «КОРОВКА/KOROVKA», выполненное горизонтально в два ряда заглавными буквами русского и, соответственно, латинского алфавитов стандартным шрифтом.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 17.01.2006 оспаривается правомерность регистрации № 199900, поскольку, по мнению лица, подавшего возражение, она произведена в нарушение требований, установленных статьей 1, абзацем первым и четвертым пункта 1 и абзацем вторым пункта 2 статьи 6 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенного в действие с 17.10.1992 (далее – Закон) и, соответственно, пунктами 1.3 и 1.5 Правил составления, подачи и рассмотрения

заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 29.11.1995, зарегистрированных в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.12.1995 за № 989, введенных в действие с 29.02.96 (далее—Правила).

Нарушение требований указанных нормативных актов обосновывается в возражении следующими доводами:

- регистрация в качестве товарного знака обозначения «КОРОВКА/KOROVKA», используемого длительный период многочисленными производителями и продавцами конфет типа «КОРОВКА», не являющимися владельцами товарного знака, лишает их возможности свободно использовать это обозначение при маркировке соответствующей продукции, ее упаковке, рекламе, при оказании услуг, на документации, связанной с введением товаров в гражданский оборот, предложении к продаже и т.д.;

- словесное обозначение «КОРОВКА/KOROVKA» не обладает различительной способностью, т.е. не способно отличать товары и услуги одних юридических или физических лиц от однородных товаров и услуг других юридических и физических лиц, так как до 1999 года, т.е. задолго до даты подачи заявки на регистрацию товарного знака широко использовалось на территории Советского Союза и Российской Федерации для обозначения производимых в Российской Федерации и других республиках СССР молочных неглазированных конфет продолговатой прямоугольной формы;

- конфеты «коровка» по-прежнему остаются неглазированными, продолговатой, прямоугольной или овальной формы и состоят из молочной тянучки с засахарившейся корочкой; технология производства конфет утверждена ТУ и характеристики конфет типа «коровка» определены в ГОСТах;

- конфеты типа «Коровка» выпускались и выпускаются в настоящее время практически всеми производителями конфет в большом количестве и изготавливаются из так называемой молочной конфетной массы. Конфеты «Коровка» относятся к молочным конфетам с кристаллической структурой на поверхности. Изготовление конфет типа «Коровка» отличается простым

составом ингредиентов, простотой изготовления и кратким сроком хранения. Это явилось причиной того, что их изготовители практически все кондитерские предприятия Советского Союза, а позже России;

- существование исключительного (монопольного) права на обозначение «Коровка» для конфет противоречит таким основополагающим принципам права, как свобода предпринимательской деятельности, беспрепятственное осуществление прав, запрет недобросовестной конкуренции и равенство прав участников гражданского оборота;

- в силу интенсивного использования в течение длительного периода различными специалистами, потребителями, работниками торговли, производителями и поставщиками этой кондитерской продукции, обозначение «Коровка» задолго до 1999 года потеряло различительную способность, а следовательно, утратило способность выполнять основную функцию товарного знака, отличать соответственно товары и услуги одних юридических и физических лиц от однородных товаров и услуг других юридических и физических лиц, т.е. индивидуализировать товар, изготовленный конкретным производителем. Регистрация в качестве товарного знака такого обозначения, утратившего свою различительную способность, противоречит статье 1 и пункту 1 статьи 6 Закона.

В обоснование своих доводов лицо, подавшее возражение представило следующие материалы:

- Справочник кондитера. Часть 1. Сырье и технологии кондитерского производства. Издание второе, переработанное и дополненное. Под ред. к.т.н. Е.И. Журавлевой. Издательство «Пищевая промышленность». Москва. 1966. на 3 л. [1];

- Рецептуры на конфеты и ирис, утвержденные зам. Министра пищевой промышленности СССР С. Бровкиным. Издательство «Пищевая промышленность», Москва, 1971, Рецептура № 308 на 2 л. [2];

- Рецептуры на конфеты и ирис II том. ВНИИ кондитерской промышленности Госагропрома СССР, Москва, 1986 на 5 л. [3];

- Технологические инструкции по производству конфет, ириса, шоколада и какао порошка ВНИИ кондитерской промышленности, утвержденные зам. начальником Главного управления государственных продовольственных ресурсов А.П. Титовым 20.04.1991 на 5 л. [4];

- Межгосударственный стандарт ГОСТ 4570-93 «Конфеты общие технические условия», Межгосударственный совет по стандартизации, метрологии и сертификации, Минск, 1994 г. на 4 л. [5];

- Статья «Сладовянка»: новый цех – новые перспективы, распечатанная из Интернет-ресурса Александров.ру. на 2 л. [6];

- сведения из Интернет – результаты поиска производителей конфет Коровка в Интернет-ресурсах «Яндекс» на 9 л. [7];

- результаты поиска патентов на изобретения «Способ производства молочной конфеты «Коровка» и «Способ производства конфет типа «Коровка» на 1 л. [8];

- сведения о патентах на промышленные образцы № 43633 и № 46038 на 4 л. [9];

- сведения из Интернет «Производство конфет Коровка формируемых отливкой на 7 л. [10];

На заседании коллегии к возражению лицом, его подавшим, были приобщены также следующие материалы:

- ГОСТ 4570-73 КОНФЕТЫ Общие технические требования на 2 л.[11];

- Сертификат соответствия № 4932343 № РОСС RU.ПР66.В2651 на 1 л. [12];

- Приложение № 0629544 к Сертификату № РОСС RU. ПР66.В2651 на 1 л. [13];

- Сертификат соответствия № 0185367 № РОСС RU.АЕ45.Н00567. на 1 л. [14];

- Письмо от 13.03.2006 № 198 Директору ООО «Туриба» о выдаче сертификата на 1 л. [15];

- Рецептуры на конфеты и ирис на 3 л. [16];

- Содержание Научно-производственного журнала «Кондитерское производство» № 1.2001 на 1 л. [17];

- ДИПЛОМ «ПРОДЭКСПО - 2002» (4-8 февраля 2002 года) на 1 л. [17];

- Диплом «ПРОДЭКСПО - 2004» (9-13 февраля 2004 года) на 1 л. [18];

- Изображение этикеток (фантиков) конфет типа «коровка» на 6 л. [19];

- Технические условия ТУ 9124-042-00334675-97 «Конфеты «КОРОВКА» на 8 л. [20];

- Письмо от 10.01.99 № 02/7 НИИ Кондитерской промышленности в ЗАО «Молочная река» о ТУ 9124-04200334675-97. на 1 л. [21];

- РЕЦЕПТУРА на конфеты ТУ 9124-045-00334675-98 на 1 л. [22];

- Технические условия на конфеты молочные неглазированные «КОРОВКА КЛАССИЧЕСКАЯ» ТУ-9124-002-48588669-01 и каталожный лист продукции на 11 л. [23];

- Технологическая инструкция по производству молочных конфет «Коровка» (особая), формируемых методом прокатки и резки ТУ-9124-011-00334675-99 1999 г. на 4 л. [24];

- Технические условия ТУ 9124-045-00334675-98 Конфеты «КОРОВКА «ОСОБАЯ» на 8 л. [25];

- Сертификат соответствия № 4440955 № РОСС 1Ш.АЯ55.В38847 на 1 л. [26];

- Сертификат соответствия № 4015815 № РОСС RU.АЯ55.В37857 на 1 л. [27];

- Сертификат соответствия № 3002012 № РОСС RU АЯ55.В34151 на 1 л. [28];

- Гигиенический Сертификат Федерального центра Госсанэпиднадзора от 06.08.1998 № 77.ФЦ.07.912.Т.00699.С.98 на 1 л. [29];

- Гигиенический Сертификат Федерального центра Госсанэпиднадзора от 26.02.1998 № 77.ФЦ.07.912.Т.00116.Г.98 на 1 л. [30];

- Гигиенический Сертификат № 14-04-1727 от 22.07.1998 на 1 л. [31];

- Гигиеническое Заключение № 14-04-422 от 17.03.1999 на 2 л. [32];

- Гигиеническое Заключение № 14-04-1155 от 03.06.2000 на 1 стр. [33];
- Гигиеническое Заключение № 14-04-1857 от 23.11.2000 на 1 стр. [34];
- Решение № 2249 о подтверждении сертификата по результатам инспекционного контроля за сертифицированной продукцией на 1 л. [35];
- Решение № 4 кв. 2000 о подтверждении сертификата по результатам инспекционного контроля за сертифицированной продукцией на 1 л. [36];
- Ассортиментный перечень ЗАО «Молочная река», утвержденный от 02.12.1999 на 1 л. [37];
- Программа проведения лабораторных испытаний по подтверждению сроков годности пищевой продукции № 14-35-26 от 11.05.2001 на 1 л. [38];
- Протоколы лабораторных испытаний на 13 л. [39];
- Акты отбора образцов (проб) на 1 л. [40];
- ДИПЛОМ «ПРОДСИБ -2000 СЛАДОСИБ 2000» за вкусовые достоинства на 1 л. [41];
- Письмо НИИ кондитерской промышленности Россельхозакадемии от 10.01.1999 № 02/7 на 1 л. [42];
- Рецепт конфет по ТУ 9124-042-00334675-97 на 9 л. [43];
- Письмо ОАО «Феникс» о выпуске конфет типа «коровка» на 1 л. [44].

В возражении изложена просьба о признании недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 199900 полностью.

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

В соответствии со статьей 2 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» и с учетом даты поступления заявки № 99711469/50 правовая база для оценки охраноспособности оспариваемого знака включает в себя упомянутые Закон и Правила.

В соответствии с абзацем третьим пункта 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, вошедших во всеобщее употребление как обозначения товаров определенного вида.

Пунктом 2.3. (1.1) Правил установлен неполный перечень обозначений, которые могут быть отнесены к не обладающим различительной способностью, в частности: общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров; общепринятые сокращенные наименования организаций, предприятий, отраслей и их аббревиатуры.

Исходя из смысла заложенного в термине «различительная способность» понятия, под обозначением, не обладающим различительной способностью, понимается обозначение, имеющее изначально недостаточную способность вызывать у потребителя ассоциативные образы, необходимые и достаточные для индивидуализации товара или его производителя.

Согласно пункту 2.3.(1.3) Правил под обозначением, вошедшим во всеобщее употребление как обозначение товаров определенного вида, понимается обозначение, используемое для определенного товара, которое в результате его длительного применения для одного и того же товара или товара того же вида различными производителями стало видовым понятием.

Анализ возражения и дополнительных к нему материалов показал следующее.

Оспариваемый товарный знак представляет собой словесное обозначение «КОРОВКА/KOROVKA», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавита черного цвета. Слова размещены горизонтально друг над другом.

Из представленных материалов об использовании обозначения «КОРОВКА» в специализированной справочной литературе и в отраслевых специализированных изданиях могут быть приняты во внимание только источники [1-5, 11, 16, 21, 23, 24, 25, 28-32, 38, 42]. Все остальные датированы

более поздней датой, нежели дата приоритета оспариваемой регистрации, либо не датированы вообще [10, 19].

Обращение к материалам [1-3] позволило установить, что словесное обозначение «КОРОВКА» является названием неглазированных конфет продолговатой прямоугольной или овальной формы, состоящей из молочной тянучки с засахарившейся овальной формой. Указанные источники информации раскрывают также технологию производства таких конфет.

Однако приведенные источники информации [1-3], а также другие сведения [1-5, 11, 16], в которых содержится информация о конфетах с наименованием «Коровка», не относятся к универсальным широко распространенным справочным изданиям, наличие сведений в которых позволило бы сделать вывод о том, что это обозначение используется в качестве наименования конкретного товара не только специалистами молочной промышленности, но и рядовыми потребителями. При этом источники информации [8-9, 19, 21] не могут быть учтены при рассмотрении заявления, поскольку не являются общедоступными для российских потребителей.

Утверждение лица, подавшего заявление, о том, что известно более двадцати производителей данных конфет (ЗАО «Молочная река», ОАО «Слободский макаронно-кондитерский комбинат» и др.) также не может быть принято во внимание, поскольку никаких документов, раскрывающих хозяйственную деятельность этих предприятий до даты приоритета оспариваемого знака, представлено не было.

При этом предоставление писем, экспертных решений и прайсов [15, 21, 35-38, 42, 44] является недостаточным для подтверждения факта выпуска и введения в хозяйственный оборот на территории Российской Федерации конфет, маркированных товарным знаком «КОРОВКА».

По этой же причине не представляется возможным установить объем и период времени выпуска товаров, а также то, что независимые производители использовали такое обозначение неоднократно.



Сертификаты соответствия и гигиенические заключения, протоколы и акты испытаний [26-34, 39, 40] сами по себе не могут служить прямым доказательством реального присутствия на российском рынке конфет под обозначением «Коровка», производимой различными производителями.

Таким образом, обозначенные выше доказательства позволяют констатировать лишь использование в специализированной литературе и документации наименования «КОРОВКА», однако ни один из них напрямую не подтверждает наличия в течение значительного периода времени на советском и/или российском рынке конфет «Коровка», производимого в значительных объемах различными независимыми производителями до даты подачи заявки №99711469/50.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам не располагает основаниями для признания оспариваемого знака несоответствующим требованиям пункта 1 статьи 6 Закона, и, как следствие, для удовлетворения возражения против предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку.

Относительно доводов, изложенных лицом, подавшим возражение, в особом мнении от 13.10.2006, необходимо отметить, что они приведены без учета аргументов Палаты по патентным спорам, приведенных в настоящем решении.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 17.01.2006 и оставить в силе правовую охрану товарного знака № 199900.**