

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, рассмотрела возражение, поступившее 03.07.2019, поданное ООО «АШАТЛИ-МОЛОКО», г.Пермь (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №551003, при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака «**ДЕРЕВЕНСКАЯ**» по заявке №2013716029 с приоритетом от 14.05.2013 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 21.08.2015 за №551003 на имя ООО «Петропродукт-Отрадное», Ленинградская обл., г. Отрадное, в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

В результате государственной регистрации 04.03.2016 отчуждения исключительного права на товарный знак по договору №РД0193263 в отношении всех товаров и услуг правообладателем товарного знака стало ООО «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп», г. Уфа (далее – правообладатель).

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 03.07.2019, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №551003 в отношении части товаров 29 класса МКТУ (**йогурт; кефир [напиток молочный]; крем сливочный; кумыс [напиток молочный]; молоко; напитки молочные с преобладанием молока; продукты молочные; простокваша; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сыворотка молочная; сыры; коктейли молочные**) произведена с нарушением требований абз.1 пункта 1, подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к тому, что слово «ДЕРЕВЕНСКАЯ» представляет собой обозначение, не обладающее различительной способностью для товаров 29 класса МКТУ вследствие его использования многими производителями для однородных товаров до даты подачи заявки, а также как характеризующее часть товаров 29 класса МКТУ, при этом каждое из этих оснований юридически является самостоятельным, и каждое из них может служить основанием для признания предоставления правовой охраны товарному знаку недействительным.

ООО «АШАТЛИ-МОЛОКО» является заинтересованным лицом в подаче данного возражения в виду следующего.

ООО «АШАТЛИ-МОЛОКО» является производителем молочной продукции под обозначениями «Деревенское молоко», «Деревенский творог», «Деревенский кефир», «Деревенский йогурт», «Деревенская сметана», «Деревенский сыр», «Деревенское масло» с 2010 года. Информация об этом размещена на сайте <http://www.ashatli-agro.ru/product/96> и подтверждается представленными документами в приложениях к настоящему возражению. Кроме того, в производстве Арбитражного суда Пермского края находится гражданское дело № А50-8083/2019 по иску правообладателя ООО «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп» к лицу, подавшему возражение, о взыскании компенсации за незаконное использование оспариваемого товарного знака.

По мнению лица, подавшего возражение, обозначение «ДЕРЕВЕНСКАЯ» (равно как ДЕРЕВЕНСКИЙ, ДЕРЕВЕНСКИЕ, ДЕРЕВЕНСКОЕ), представляющее собой прилагательное, используемое без характеризующего слова (существительного), является описательным для молочных товаров, в связи с чем не способно индивидуализировать товары одного производителя, поскольку воспринимается рядовым потребителем как собирательная характеристика товара, то есть, совокупность признаков, понимаемых как одно целое. Рядовой потребитель называет молочную продукцию «ДЕРЕВЕНСКАЯ», если она произведена в сельской местности крестьянским натуральным способом и обладает особыми свойствами, которые отличают данный продукт от продукта промышленного производства.

Из открытых общедоступных источников, также с позиции рядовых потребителей, известно, что молоко от промышленных производителей проходит обработку для увеличения срока его хранения, что лишает продукт натуральных характеристик, либо производится из порошкового молока и пальмового масла. Напротив, натуральная молочка - это продукт без извлечений и каких-либо добавок, который сохраняет все полезные свойства, содержит в своем составе все необходимые для человека питательные вещества: белки, жиры, углеводы, витамины, минеральные вещества, ферменты, гормоны, иммунные тела. Многие потребители нацелены на приобретение натуральных продуктов.

Характеристики молочной продукции под обозначением «деревенская /деревенский» можно условно разделить на три группы: относящиеся к свойствам товара (к ним можно отнести: натуральное, экологически чистое, вкусное, парное, коровье и т.д.), указывающие на способ производства (домашнее, фермерское - в значении произведённое традиционным, натуральным образом от коров, без использования промышленного производства) и характеризующие место производства продукта - деревня.

Довод возражения о том, что обозначение «ДЕРЕВЕНСКАЯ» в отношении молочной продукции воспринимается потребителем в значении «продукт, произведенный в деревне крестьянским (фермерским) натуральным способом, и обладающий особыми натуральными свойствами, которые отличают данный продукт от продуктов промышленного производства», подтверждается ссылками на использование этого обозначения различными субъектами хозяйственной деятельности, размещенными в сети интернет:

1) Интернет-магазин фермерских продуктов «Обед без забот» (<http://obedbezzabot.ru/collection/molochka>).

2) Интернет-магазин «ДЕРЕВЕНСКИЕ ПРОДУКТЫ» (<http://www.деревенскиепродукты54.рф>).

3) Уральский центр по родовым поместьям «Медведь» (<http://www.medved-centr.ru/novosti/novosti-centra/derevenskaja-molochnaja-produkcija-v-magazinah-medved.html>).

4) Интернет-магазин фермерских продуктов «Вкуснятина»

(http://xn--80adshpbzjg6j.xn--placf/catalog/molochnaya_produktsiya/tvorog/).

5) Сайт «Наш мясной» (<http://nashmyasnoy.ru/shop.html?cid=48>).

6) Сайт «Сельская еда» (<http://selskayaeda.ru/ishop/8>).

7) ООО «Хан-Мурза» (<http://khan-murza.ru/>).

8) Интернет-магазин «Эко-Лакомка» (<https://www.eco-lakomka.ru/goods/2313.html>).

9) Интернет-магазин натуральных деревенских продуктов из Архангельской, Вологодской областей и Краснодарского края в социальной сети «ВКонтакте» (https://vk.com/ferma29_ru).

10) Ферма Натуральные продукты (<http://fermaeda.ru/molochnaya-produkciya/tvorog-derevenskij-5>).

11) Семейная ферма натуральных продуктов «Усадьба Княжичи» (<http://xn--7sbadopoap4a1bx6d4c8b.xn--plai/%D1%82%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%80/%D1%81%D0%BC%D0%B5%D1%82%D0%B0%D0%BD%D0%B0/>).

12) Частное фермерское хозяйство «Владимирская мещера» (<http://svinopas-ru.ru>).

13) Потребительское общество «МОЛОКОО» (<https://moolookoo.ru/Product/Details/5081>).

14) Крестьянско-фермерское хозяйство В.В. Кошелев (<http://fermer-koshelev.ru/>).

15) сайт <http://selo02.ru/>.

Лицо, подавшее возражение, полагает, что представленной информации достаточно для вывода о том, что спорный товарный знак «ДЕРЕВЕНСКИЙ» воспринимается рядовым потребителем как собирательная характеристика товара.

В большинстве указанных случаев потребитель, приобретая молочный продукт, маркированный обозначениями «деревенский», «деревенская», «деревенское», ожидает от него таких характеристик как натуральный вкус и запах (отмечается запах «коровы», отсутствие посторонних неприятных запахов), натуральный состав

(отсутствие различных добавок, консервантов и т.п. в составе продукта), короткий срок хранения (также связывается рядовым потребителем с натуральностью состава продукта - отсутствием консервантов), густота продукта («ложка стоит»), «зернистость» творога, жирность, свежесть («прямо из-под коровы»). Следует также отметить недовольство потребителей в тех случаях, когда приобретённый товар не обладает ожидаемыми свойствами, которые, по их мнению, присущи деревенским молочным продуктам.

Лицо, подавшее возражение, отмечает, что обозначение «Деревенская» для молочных продуктов не ассоциируется рядовым потребителем с правообладателем оспариваемого товарного знака ООО «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп» и его лицензиатами, и фактически воспринимается рядовым потребителем как указание на характеристики товара.

Слабая различительная способность словесного обозначения «ДЕРЕВЕНСКАЯ» неоднократно была отмечена Судом по интеллектуальным правам, например, в делах № СИП-440/2018, СИП-441/2018, СИП-442/2018.

Лицо, подавшее возражение, также ссылается на товарные знаки, включающие словесные элементы «ДЕРЕВЕНСКОЕ», «ДЕРЕВЕНСКАЯ», «ДЕРЕВЕНСКИЕ» (свидетельства №№432940, 555228, 498200, 588423, 606349), зарегистрированные в отношении товаров 29 класса МКТУ, в которых из правовой охраны исключены словесные элементы «молоко деревенское отборное», «качество деревенского молока», «деревенские деликатесы», «деревенские продукты», «деревенская молочка», а также на товарные знаки (свидетельства №№684595 505248, 377179, 540544, 700991, 276989, 432654), в которых словесные элементы (СЧАСТЬЕ ДЕРЕВЕНСКОЕ, ДЕРЕВЕНСКОЕ ЗДОРОВЬЕ, ДЕРЕВЕНСКОЕ ПОДВОРЬЕ, ДЕРЕВЕНСКОЕ УГОДЬЕ, ДЕРЕВЕНСКИЕ ЛЕГЕНДЫ, ДЕРЕВЕНСКАЯ СКАЗКА, ДЕРЕВЕНСКАЯ КРЫНКА) охраняются в составе словосочетаний.

Лицо, подавшее возражение, подчеркивает, что регистрация товарного знака «ДЕРЕВЕНСКИЙ», представляющего собой прилагательное без характеризующего слова (существительного) и какой-либо стилизации, на имя одного правообладателя предоставляет ему неоправданные преимущества, при этом все остальные участники

рынка лишены возможности использовать данное обозначение для указания места, способа производства молочной продукции и ее свойств.

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак «ДЕРЕВЕНСКАЯ» не обладает различительной способностью для части товаров 29 класса МКТУ, поскольку до даты приоритета товарного знака обозначения «ДЕРЕВЕНСКАЯ», «ДЕРЕВЕНСКИЕ», «ДЕРЕВЕНСКИЙ» активно использовались многими производителями для однородных товаров.

В подтверждение указанного лица, подавшее возражение, приводит информацию о различных производителях, которые использовали обозначения «ДЕРЕВЕНСКАЯ», «ДЕРЕВЕНСКИЕ», «ДЕРЕВЕНСКИЙ» для маркировки молочной продукции до даты приоритета оспариваемого товарного знака и по настоящее время:

- 1) ООО «Деревенское молочко», производство и реализация молока, кефира, сметаны, масла, творога, под обозначением «Деревенское молочко»: скриншоты со страниц веб-сайта www.derevenskoe-molochko.ru, полученные при помощи сервиса WEB-архив, датированные 19.08.2012, 14.05.2013.
- 2) ООО «Преображенский молочный комбинат», производство и реализация товара сметана под обозначением «Деревенская»: скриншоты со страниц веб-сайта www.pmkfood.ru, полученные при помощи сервиса WEB-архив, датированные 28.07.2012. Обозначение «Деревенская» используется производителем и в настоящее время, что подтверждается скриншотами с сайта.
- 3) ООО «Молочный кит», производство и реализация творога под обозначением «Деревенский»: статья «Свердловская область в пятерке лучших по производству молока», размещённая на веб-сайте <http://milky-kit.ru/> 09.10.2012, с информацией о том, что в 2012 году компания «Молочный кит» выпустила новинки «Полянка»: творог «Деревенский»; скриншоты со страниц веб-сайта <http://milky-kit.ru/>, полученные при помощи сервиса WEB-архив, датированные 02.05.2013, содержащие сведения о производстве и продаже товара творог «Деревенский». Обозначение «Деревенский» используется производителем в настоящее время, что подтверждается скриншотами с сайта.

- 4) Холдинг «Афанасий», производство и реализация деревенского молока: сведения с сайта <http://www.afanasy.ru> о том, что в 2010 году в рамках программы диверсификации производства запущена линия розлива деревенского молока; скриншоты со страниц веб-сайта <http://www.afanasy.ru>, полученные при помощи сервиса WEB-архив, датированные 06.08.2012 - новости от 11.07.2012 о деревенском молоке; рекламные видеоролики товара деревенское молоко (архив видео), опубликованные на сайте 29.01.2013. Согласно сведениям с сайта в настоящее время под обозначениями «Деревенская», «Деревенское», «Деревенский» производятся молоко, кефир, масло, ряженка, сметана.
- 5) Агрохолдинг «АШАТЛИ», производство и реализация молока под обозначением «Деревенское»: сведения с сайта <http://www.ashatli-agro.ru> - новости: от 9-10 сентября 2010 года «Агрохолдинг «Ашатли» признан абсолютным победителем фестиваля в номинации «молоко пастеризованное цельное деревенское». Активное продвижение и реализацию товаров 29 класса МКТУ (молочная продукция) под обозначениями «деревенское», «деревенская» и «деревенский») также подтверждают документы, датированные до даты приоритета оспариваемого товарного знака (договоры на реализацию молочной продукции, на поставку продуктов питания и товаров сельскохозяйственного производства). Согласно сведениям с сайта в настоящее время под обозначениями «Деревенский», «Деревенская», «Деревенское» производятся молоко, йогурт, кефир, сметана, творог, сыр, масло.
- 6) ООО «ВАЛИО», производство и реализация товара сметана деревенская: статья в разделе «Новости» сайта <https://www.valio.ru> «Самая нежная новинка из Финляндии!» (2012 год).
- 7) Холдинг «Вимм-Билль-Дан» (бренд «Домик в деревне») производство и реализации молока, кефира, сливок, творога, сливочного масла, сметаны в рамках линейки продукции «Деревенское отборное»: скриншоты с сайта <http://domik-v-derevne.com>, полученные при помощи сервиса WEB-архив,

- датированные 09.08.2011, 19.05.2012, содержащие сведения о производстве и продаже вышеуказанных товаров. Рекламные видеоролики - Молоко деревенское отборное <https://www.youtube.com/watch?v=E0yGBAPrJz4> (опубликовано 19.04.2010).
- 8) ОАО «Маслосырзавод «Порховский» - производство и реализация товара сыр под обозначением «Деревенский»: скриншоты с сайта <http://www.alantal.com/>, полученные при помощи сервиса WEB-архив, датированные 22.04.2012, содержащие сведения о производстве и продаже вышеуказанных товаров.
- 9) ТНВ «Сыр Стародубский» - производство и реализация товара сыр под обозначением «Деревенский»: скриншоты с сайта <http://www.cheeseworld.ru>, полученные при помощи сервиса WEB-архив, датированные 27.03.2012, содержащие сведения о производстве и продаже вышеуказанных товаров.
- 10) ОАО «Молкомбинат Кунгурский» - производство и реализация товара молоко под обозначением «деревенское»: скриншоты с сайта <http://www.molkungur.ru>, полученные при помощи сервиса WEB-архив, датированные 27.06.2012, содержащие сведения о производстве и продаже вышеуказанных товаров с пометкой: «Новинка в ассортименте предприятия - молоко кунгурское повышенной жирности». Приз «100 лучших товаров России» за 2011 год в категории «Продовольственные товары» (<http://100best.ru/content/tovary-i-predpriyatiya?i1=6776&i2=26714>).
- 11) ОАО «Консервсушпрод» - производство и реализация товара сыр под обозначением «Сливочный деревенский». Приз «100 лучших товаров России» за 2010 год в категории «Продовольственные товары» (<http://100best.ru/content/tovary-i-predpriyatiya?i1=9012&i2=23894>). Согласно сведениям с сайта в настоящее время под обозначением «сливочный деревенский» осуществляется производство и реализация товара сыр.
- 12) ОАО «Бабушкина крынка» - Управляющая компания холдинга «МОГИЛЕВСКАЯ МОЛОЧНАЯ КОМПАНИЯ «БАБУШКИНА КРЫНКА» - производство и реализация товара творог под обозначением «деревенский».

Приз «100 лучших товаров России» за 2006 год в категории «Продовольственные товары» (<http://100best.ru/content/tovarv-i-predpriyatiya?i1=9384&i2=25765>). Согласно сведениям с сайта <http://babushkina.by/ru> под обозначением «Деревенский» осуществляется производство творога.

13) ООО «Санкт-Петербургский маргариновый комбинат» - производство и реализация товара масло сливочное мягкое под обозначением «Деревенское». Приз «100 лучших товаров России» за 1999 год в категории «Продовольственные товары» (<http://100best.ru/content/tovary-i-predpriyatiya?i1=791&i2=15146>).

14) ООО «Талицкий молочный завод» (<http://talmolzavod.ru>) - сертификат соответствия № С-RU.AH16.B.50898 TP 0830504, срок действия 24.04.2012-2004.2015 на товар молоко питьевое пастеризованное «Деревенское» (согласно Приложению к Сертификату соответствия №. С-RU.AH16.B.50898 TP 0162556). Согласно сведениям с сайта под указанием «Деревенское из Талицы» производится линейка молочных продуктов: молоко, кефир, сливки, сметана, простокваша, сливочное масло, йогурт с фруктово-ягодными добавками и без, творог.

Лицо, подавшее возражение, отмечает, что многие производители используют вышеуказанные обозначения не в качестве средства индивидуализации производимых товаров, а в качестве указания на полезность, натуральность товара и на способ его производства, приближенный к натуральному сельскому хозяйству, по сравнению с однородными товарами. При этом в ряде случаев товар индивидуализирован собственным средством индивидуализации, например, обозначениями «Домик в деревне» или «Valió».

По мнению лица, подавшего возражение, использование обозначений «деревенское», «деревенский», «деревенская» 14 производителями для однородных товаров 29 класса МКТУ (молочная продукция) до даты приоритета оспариваемого товарного знака следует признать достаточным для того, чтобы сделать вывод об

отсутствии у обозначения «ДЕРЕВЕНСКАЯ» различительной способности для части товаров 29 класса МКТУ.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 551003 в отношении части товаров 29 класса МКТУ **йогурт; кефир [напиток молочный]; крем сливочный; кумыс [напиток молочный]; молоко; напитки молочные с преобладанием молока; продукты молочные; простокваша; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сыворотка молочная; сыры; коктейли молочные.**

К возражению приложены следующие материалы:

- копия искового заявления от ООО «ХК «Бизнесинвестгрупп» к ООО «АШАТЛИ-МОЛОКО» по делу № А50-8083/2019 [1];
- выдержка из Словаря русского языка Ожегова СИ. (Москва, «Русский язык», 1987г, стр.131) [2];
- диск с видеороликами: 1) Мифы о молочных продуктах: деревенское и заводское молоко; 2) Вкусные советы! Деревенские продукты (Телепередача «Контрольная закупка»); 3) Рекламный ролик товара «Деревенское молоко», Агрохолдинг «АШАТЛИ»; 4) Рекламный ролик товара «Молоко Домик в деревне Деревенское отборное», Холдинг «Вимм-Билль-Дан» [3];
- сведения о деятельности Интернет-магазина «Обед без забот» [4];
- сведения о деятельности Интернет-магазина «Деревенские продукты» [5];
- сведения о деятельности Уральского центра по родовым поместьям «Медведь» [6];
- сведения о деятельности Интернет-магазина фермерских продуктов «Вкуснятина» [7];
- сведения о деятельности Интернет-магазина «Наш мясной» [8];
- сведения о деятельности Интернет-магазина «Сельская еда» [9];
- сведения о деятельности ООО «Хан-Мурза» [10];
- сведения о деятельности Интернет-магазина «Эко-Лакомка» [11];
- сведения о деятельности Интернет-магазина натуральных деревенских

продуктов из Архангельской, Вологодской областей и Краснодарского края, размещённого в социальной сети «ВКонтакте» [12];

- сведения о деятельности Фермы Натуральные продукты [13];

- сведения о деятельности Семейной фермы натуральных продуктов «Усадьба Княжичи» [14];

- сведения о деятельности Частного фермерского хозяйства «Владимирская мешера» [15];

- сведения о деятельности Потребительского общества «МОЛОКООО» [16];

- сведения о деятельности Крестьянско-фермерского хозяйства В.В. Кошелева [17];

- сведения с сайта <http://selo02.ru/> [18];

- отзывы потребителей [19];

- сведения о деятельности ООО «Деревенское молочко» [20];

- сведения о деятельности ООО «Преображенский молочный комбинат» [21];

- сведения о деятельности ООО «Молочный кит» [22];

- сведения о деятельности Холдинга «Афанасий» [23];

- сведения о деятельности Агрохолдинга «АШАТЛИ» [24];

- сведения о деятельности ООО «ВАЛИО» [25];

- сведения о деятельности Холдинга «Вимм-Билль-Дан» [26];

- сведения о деятельности ОАО «Маслосырзавод «Порховский» [27];

- сведения о деятельности ТнВ «Сыр Стародубский» [28];

- сведения о деятельности ОАО «Молкомбинат Кунгурский» [29];

- сведения о деятельности ОАО «Консервсушпрод» [30];

- сведения о деятельности ОАО «Бабушкина крынка» -Управляющая компания холдинга «МОГИЛЕВСКАЯ МОЛОЧНАЯ КОМПАНИЯ «БАБУШКИНА КРЫНКА» [31];

- сведения о деятельности ООО «Санкт-Петербургский маргариновый комбинат» [32];

- сведения о деятельности ООО «Галицкий молочный завод» [33].

Правообладатель в установленном порядке был ознакомлен с возражением и представил отзыв, в котором выразил несогласие с доводами возражения.

Доводы правообладателя сводятся к следующему:

- товарный знак «ДЕРЕВЕНСКАЯ» по свидетельству Российской Федерации №551003 зарегистрирован 21.08.2015 по заявке №2013716029 с приоритетом от 14.05.2013 на основании решения Роспатента о регистрации товарного знака, которое было принято с учетом наличия у первоначального правообладателя (ООО «Петропродукт-Отрадное») исключительного права на товарные знаки со словом «ДЕРЕВЕНСКОЕ» по свидетельствам №№258586, 273877, 291383, 303157, зарегистрированные в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;

- лицо, подавшее возражение, само указывает, что оспариваемый товарный знак не указывает на место производства товара, на свойства товара, на способ производства, а представляет собой собирательную характеристику, позволяющую судить о том, что продукт произведен в сельской местности, натуральным способом, обладает особыми свойствами, присущими натуральным продуктам, т.е. основан на восприятии оспариваемых товарных знаков через ассоциации, что не только не возбраняется в отношении товарных знаков, но и приветствуется;

- палатой по патентным спорам ранее уже рассматривалось возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку «ДЕРЕВЕНСКОЕ» по свидетельству № 445603, поданное по тем же основаниям, что и указаны в данном возражении, в заключении по результатам рассмотрения которого был сделан вывод о том, что слово «ДЕРЕВЕНСКОЕ» само по себе не имеет никаких прямых указаний на какие-либо конкретные качества и свойства товара (яиц);

- довод возражения о том, что молоко можно разделить на молоко промышленного производства и молоко, полученное непосредственно от коровы, является надуманным, поскольку молоко «промышленного производства» (коровье) также получается непосредственно от коровы и подвергается термической и иной обработке, при этом молоко «непосредственно от коровы», т.е. без фильтрации и термической обработки, не продается в магазинах (по крайней мере, в крупных магазинах);

- другие молочные продукты не могут происходить «непосредственно от коровы», поскольку получают путем обработки (переработки) молока, причем это, как правило, происходит в промышленных условиях, а не в домашних, в то время как,

в последнем случае, вероятно, правильнее было бы называть такие молочные продукты домашними;

- ссылка лица, подавшего возражение, на то, что до даты приоритета оспариваемого товарного знака обозначение «ДЕРЕВЕНСКИЙ (-АЯ, -ОЕ, -ИЕ)» использовалось многими производителями, не имеет значения для дела, поскольку первоначально правовая охрана товарному знаку «ДЕРЕВЕНСКАЯ» по свидетельству № 551003 была предоставлена на имя ООО «Петропродукт-Отрадное» с учетом наличия у этого лица исключительных прав на товарные знаки с единственным охраняемым словесным элементом «ДЕРЕВЕНСКОЕ» по свидетельствам Российской Федерации №№258586, 273877, 291383, 303157, зарегистрированные в отношении товаров 29 класса МКТУ.

- принимая во внимание наличие у ООО «Петропродукт-Отрадное» исключительного права на обозначение «ДЕРЕВЕНСКОЕ» в отношении товаров 29 класса МКТУ, которое подтверждается вышеуказанными регистрациями с более ранним приоритетом, использование перечисленными в возражении лицами обозначения «ДЕРЕВЕНСКИЙ (-АЯ, -ОЕ, -ИЕ)» являлось незаконным;

- лицо, подавшее возражение, само использует обозначение «ДЕРЕВЕНСКИЙ (-АЯ, -ОЕ, -ИЕ)» для индивидуализации обычного коровьего пастеризованного в промышленных условиях молока (также как и большинство производителей молока, указанных в возражении), что опровергает довод возражения о том, что обозначение «ДЕРЕВЕНСКИЙ» означает «произведенный в сельской местности».

К отзыву приложена распечатка страницы сайта <http://www.ashatli-agro.ru/product/96>).

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (14.05.2013) правовая база для оценки охраноспособности товарного знака по свидетельству № 551003 включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее —

Правила).

В соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса и пунктом (2.3.2.3) Правил не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков 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.

Согласно пункту 2.3.1 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров.

Как указано выше, оспариваемый товарный знак по свидетельству №551003 представляет собой словесное обозначение «**ДЕРЕВЕНСКАЯ**», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Товарный знак охраняется в отношении следующих товаров 29 класса МКТУ - *бульоны; ветчина; дичь; желе мясное; изделия колбасные; йогурт; кефир [напиток молочный]; экстракты мясные; концентраты бульонные; крем сливочный; кумыс [напиток молочный]; молоко; мясо; мясо консервированное; напитки молочные с преобладанием молока; паштеты из печени; печень; продукты молочные (за исключением масла сливочного, масла мягкого, жиров животных, жиров пищевых, маргарина, смесей жировых для бутербродов); простокваша; птица домашняя неживая; сало; свинина; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; сыворотка молочная; сыры; коктейли молочные; колбаса кровяная; консервы мясные.*

Анализ словарно-справочных источников информации свидетельствует о том, что слово «**ДЕРЕВЕНСКАЯ**» является прилагательным женского рода к слову «деревня». Прилагательное «деревенский» имеет значения: родившийся, живущий, работающий в деревне; прибывший из деревни; связанный с жизнью в деревне, в сельской местности и сельскохозяйственным трудом.

Синонимом слова «деревенский» является слово «сельский» (см. <https://dic.academic.ru/>).

Следует различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации.

В данном случае слово «деревенская» может вызывать в сознании потребителя неоднозначные ассоциации, связанные с неопределенностью самого понятия «деревня» (небольшое крестьянское селение, либо жители, население деревни).

Исходя из указанных значений, слово «деревенская» само по себе не имеет никаких прямых указаний на какие-либо конкретные свойства товаров (молока и молочных продуктов, сыров). Довод возражения о том, что слово «деревенская» воспринимается рядовым потребителем как собирательная характеристика товара, подтверждает то, что такое восприятие носит ассоциативный характер, поскольку требует дополнительных рассуждений, домысливания, например, об особых вкусовых свойствах, запахе, свежести, густоте, зернистости продуктов и т.п., которые носят субъективный характер, а также о месте и способе их производства, например, о том, что эти продукты произведены в сельской местности крестьянским натуральным способом.

Коллегия отмечает, что вопрос об описательности слов «ДЕРЕВЕНСКОЕ», «ДЕРЕВЕНСКИЕ», «ДЕРЕВЕНСКИЙ», «ДЕРЕВЕНСКАЯ» неоднократно изучался при рассмотрении возражений в палате по патентным спорам, однако описательный характер этих слов не был подтвержден. Вместе с тем коллегия согласна с доводом лица, подавшего возражение, о том, что словесные элементы «ДЕРЕВЕНСКИЙ», «ДЕРЕВЕНСКАЯ» являются слабыми, ввиду их низкой индивидуализирующей способности, что подтверждено судебными решениями, на которые даны ссылки в возражении (№ СИП-440/2018, СИП-441/2018, СИП-442/2018).

Подтверждением слабости этого словесного элемента также служат приведенные в возражении ссылки на товарные знаки, в которых словесные элементы «ДЕРЕВЕНСКОЕ», «ДЕРЕВЕНСКИЕ» исключены из правовой охраны, либо охраняются в составе словосочетаний.

Что касается ссылок [4] – [18], которые были выявлены лицом, подавшим возражение, по запросу в сети интернет «где купить натуральное молоко», в подтверждение описательности словесного элемента «ДЕРЕВЕНСКАЯ» в отношении молочных продуктов и сыра, то они не могут быть приняты во внимание, поскольку относятся к периоду времени после даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Вышеуказанное свидетельствует об отсутствии убедительных оснований для признания слова «ДЕРЕВЕНСКАЯ» описательным элементом, указывающим на свойства товаров, в том числе молока и молочных продуктов (йогурта, кефира, крема сливочного, кумыса, молочных напитков с преобладанием молока, простокваши, сливок, взбитых сливок, молочной сыворотки, сыров, молочных коктейлей), в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак.

Слово «ДЕРЕВЕНСКАЯ» также не является простым указанием товаров, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, в связи с чем не может быть признан обозначением, не обладающим различительной способностью в соответствии с пунктом 2.3.1 Правил.

В подтверждение довода об отсутствии у оспариваемого товарного знака различительной способности, в возражении представлена информация о производителях, которые до даты приоритета оспариваемого товарного знака продвигали в сети Интернет молочные продукты (молоко, кефир, сметану, творог, сыры), используя при этом прилагательные «деревенское» (молоко), «деревенский» (творог, кефир, сыр) [20] – [33].

Анализ представленных материалов показал, что основная часть ссылок представляет собой предложение к продаже и рекламу товаров, при этом часть ссылок относится к производителям, расположенным в Республике Беларусь (Могилевская молочная компания «БАБУШКИНА КРЫНКА») и в Финляндии (компания «Valio»), часть ссылок относится к производителям и продавцам, исходящие данные которых (фирменное наименование, юридический адрес) в рекламных материалах отсутствуют, либо представлены в виде электронного адреса и не подтверждены иными документами (компания «Деревенское молочко», холдинг «Афанасий», компания «Вимм-Билль-Данн», сыродельная компания «АЛАНТАЛЬ», ТнВ «Сыр Стародубский»).

Документы, подтверждающие реальное введение товаров, маркированных обозначением «Деревенское» (молоко), «Деревенский» (кефир, йогурт), в гражданский оборот, относятся только к лицу, подавшему возражение (ООО Ашатли-Молоко). Однако представляется, что этих данных недостаточно для обоснованного вывода об отсутствии различительной способности оспариваемого товарного знака «ДЕРЕВЕНСКИЙ» вследствие его использования многими производителями однородных товаров до даты его приоритета.

В силу указанного можно сделать вывод о том, что материалы возражения не подтверждают доводы лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №551003 требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 03.07.2019, и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 551003.