

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения

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 поступившее 31.10.2017 возражение, поданное ОАО «РОТ ФРОНТ», (далее — лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №366970, при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2007726321 с приоритетом от 27.08.2007 был зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 09.12.2008 за №366970 в отношении товаров 30 класса МКТУ на имя Открытого акционерного общества «Ламзурь» (далее - правообладатель).

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака зарегистрировано словесное обозначение «**ЛАСТОЧКИН УТЕС**», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 31.10.2017 поступило возражение, в котором изложено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству №366970 предоставлена в нарушение требований, установленных пунктом 3 статьи 6 Закона о товарных знаках.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- в соответствии с пунктом 3(2) Рекомендаций по отдельным вопросам экспертизы заявленных обозначений, для того, чтобы определить, способно ли обозначение ввести потребителя в заблуждение, целесообразно ответить на вопрос -

может ли оно вызвать у потребителя ассоциативное представление о товаре, которое способно ввести потребителя в заблуждение;

- суды в Постановлении ФАС Московского округа от 07.08.2012 по делу №А40-107148/11-12-822 («Долина» vs. «Русская долина»), в Постановлении Девятого арбитражного апелляционного суда от 31.01.2012 по делу №А40-149375/10-51-1260 («SBH» vs. «SBH») указывают, что способность введения потребителя в заблуждение обозначением может возникнуть в результате ассоциаций с иным производителем, основанных на предшествующем опыте потребителя;

- оспариваемый товарный знак вводит в заблуждение потребителя относительно производителя товаров;

- благодаря высочайшему качеству кондитерской продукции ОАО «РОТ ФРОНТ», ее присутствию на рынке России около 200 лет - с 1826 г., а также благодаря широкой дистрибьюторской сети, вся продукция ОАО «РОТ ФРОНТ» ассоциируется в глазах потребителей с давними традициями кондитерского дела и с высоким качеством и заслуживает доверие потребителей;

- ОАО «РОТ ФРОНТ» является производителем конфет «ЛАСТОЧКА» как минимум с 1939 г., производило их на постоянной основе вплоть до даты подачи заявки на словесный товарный знак «ЛАСТОЧКИН УТЕС» по свидетельству №366970, и производит их в настоящее время, что подтверждается годовыми отчетами фабрики, копиями этикеток конфет «ЛАСТОЧКА», справкой ОАО «РОТ ФРОНТ» об объемах производства конфет «ЛАСТОЧКА» за период с 1939 года по 2017 год, статьями в газете «Кондитер», каталогами продукции;

- выведя на рынок в 30-х годах XX века конфеты «ЛАСТОЧКА», ОАО «РОТ ФРОНТ» поддерживает значительные годовые объемы производства данного продукта вплоть до настоящего момента, при этом общий объем производства конфет под обозначением «ЛАСТОЧКА», произведенной ОАО «РОТ ФРОНТ» к 2007 г., составил не менее 13 890 433 кг (и это даже без учета некоторых данных из годовых отчетов фабрики, которые в архивах пока не обнаружены);

- конфеты под обозначением «ЛАСТОЧКА» широко представлены по всей России, разветвленная дистрибьюторская сеть и логистические возможности ОАО «РОТ ФРОНТ» и его управляющей компании - ООО «Объединенные кондитеры», позволяют продавать конфеты под обозначением «ЛАСТОЧКА» во всех крупнейших городах России и странах ближнего и дальнего зарубежья, в частности - в Абхазии, Азербайджане, Австралии, Бельгии, Болгарии, Германии, Греции, Израиле, Иордании, Канаде, Латвии, Молдове, Монголии, Польше, США, Таджикистане, Туркменистане, Южной Осетии и др.;

- широкая известность конфет «ЛАСТОЧКА» производства ОАО «РОТ ФРОНТ» и вероятность введения в заблуждение потребителей в отношении товара и изготовителя товара с обозначениями, включающими слово «ЛАСТОЧКА» (произведенного без согласия ОАО «РОТ ФРОНТ»), подтверждается, в том числе, вступившим в законную силу решением суда по делу №А40-9614/2012, так, в Определении о передаче дела в Президиум Высшего арбитражного суда РФ №ВАС-2050/13 от 10.04.2013 прямо указано: «Товарные знаки общества «Рот Фронт» в отношении кондитерской продукции (прим. - ЛАСТОЧКА) обладают существенной различительной способностью, являются одним из наиболее популярных конфет в России с достаточно большой долей рынка и узнаваемостью среди потребителей. На усиление различительной способности влияет наличие у общества серии товарных знаков с указанными словесным и изобразительным элементами, а также длительность использования этих знаков на товарном рынке России. Добавление к товарному знаку, принадлежащему иному лицу, уточняющего или характеризующего слова не делает новое обозначение не сходным до степени смешения с данным товарным знаком»; вступившим в законную силу Постановлением Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-17/2013 от 20.09.2013 г., которым признана недействительной регистрация товарного знака «ВЕСЕННЯЯ ЛАСТОЧКА» по свидетельству №180542 на имя ЗАО «КОНТИ-РУС», а именно: «Вопреки доводам Роспатента и третьего лица, суд полагает, что обозначение «ЛАСТОЧКА» обладает высокой различительной способностью применительно к товарам 30 класса МКТУ и, благодаря длительности его

использования ОАО «РОТ ФРОНТ» при выпуске кондитерских изделий и широкой популярности этих изделий среди потребителей, данное обозначение стало фактически широко известным товарным знаком именно как название кондитерских изделий, выпускаемых ОАО «РОТ ФРОНТ», а также решением Роспатента от 27.06.2017, которым признана недействительной регистрация товарного знака «ГОРОДСКАЯ ЛАСТОЧКА» по свидетельству №286420;

- в период с 1939 года по 2007 год в отношении кондитерской продукции под обозначением «ЛАСТОЧКА»/«ЛАСТОЧКИ» производства фабрики «РОТ ФРОНТ» используются различные варианты дизайна упаковки, основной темой которых является название «ЛАСТОЧКА» и птицы ласточки;

- серия товарных знаков «ЛАСТОЧКА»/«ЛАСТОЧКИ» фабрики «РОТ ФРОНТ» на дату приоритета товарного знака «ЛАСТОЧКИН УТЕС» по свидетельству №366970 состояла из трех товарных знаков - №124607, №163649, №226227, сведения о которых были доступны любому лицу;

- словесный элемент «ЛАСТОЧКА» имел широкую известность в отношении конфет «ЛАСТОЧКА» производства ОАО «РОТ ФРОНТ», начиная с 1939 г.;

- слово «ЛАСТОЧКА» имеет словарное значение и семантически не связано с кондитерскими изделиями, а поэтому изначально обладало и обладает высокой различительной способностью в отношении кондитерских изделий и потому обозначение «ЛАСТОЧКИН УТЕС» без труда может вызвать смешение с товаром под обозначением «ЛАСТОЧКА» и ее изготовителем;

- при сравнении товарных знаков «ЛАСТОЧКА»/«ЛАСТОЧКИ» и «ЛАСТОЧКИН УТЕС» также необходимо учитывать, что товарные знаки ОАО «РОТ ФРОНТ» в отношении кондитерской продукции обладают существенной различительной способностью, ими маркированы одни из самых популярных кондитерских изделий в России, присутствующих длительное время на кондитерском рынке России (как минимум с 1939 года), т.е. видя перед собой этикетку, на которой размещено слово «Ласточка» или слово «Ласточкин» и изображение птиц (ласточек), у потребителя однозначно будут возникать ассоциации с широко известными и популярными кондитерскими изделиями,

выпускаемыми длительное время ОАО «РОТ ФРОНТ» под указанными товарными знаками;

- поскольку «Ласточка» является словом, определяющим семантику словосочетания «Ласточкин утес», а образ, формируемый в сознании товарным знаком «Ласточкин утес» по-прежнему ассоциируется с ласточками и местами их обитания, следует признать, что сравниваемые обозначения вызывают близкие ассоциации;

- очевидно, что известность и популярность конфет «ЛАСТОЧКА» и их производителя - фабрики ОАО «РОТ ФРОНТ», при отсутствии таковой в 2007 г. у обозначения «ЛАСТОЧКИН УТЕС», использованы правообладателем товарного знака №366970 для создания привлекательного образа продукции, маркированной обозначением «ЛАСТОЧКИН УТЕС», вызывая доверие и лояльность потребителей к этой продукции и к ее производителю, основанную на лояльности потребителей к продукции под названием «ЛАСТОЧКА» производства фабрики ОАО «РОТ ФРОНТ», вводя, тем самым, потребителей в заблуждение.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку «ЛАСТОЧКИН УТЕС» по свидетельству №366970 в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ – хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мед, бисквиты; блины; бриоши; булки; ваниль [ароматическое вещество]; вафли; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия пирожковые; какао-продукты; карамели; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; крекеры; леденцы; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); мята для кондитерских изделий; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; пастилки [кондитерские изделия]; петифуры; печенье; помадки [кондитерские изделия]; пряники; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; резинки жевательные [за исключением используемой для медицинских целей];

сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; шоколад.

К возражению приложены копии следующих документов:

- исторические документы (Историческая справка о деятельности фабрики «РОТ ФРОНТ», годовые отчеты фабрики «РОТ ФРОНТ» с 1939, этикетки конфет «ЛАСТОЧКА» фабрики «РОТ ФРОНТ», статьи в газете «Кондитер», каталоги продукции «РОТ ФРОНТ»[1];

- справка ОАО «РОТ ФРОНТ» об объемах выпуска конфет «ЛАСТОЧКА» за 1966-2017 [2];

- дипломы фабрики «РОТ ФРОНТ» [3];

- распечатка рейтинга «Global top. The world's leading confectionary companies» [4];

- свидетельство на товарный знак «ЛАСТОЧКА» №124607 [5];

- свидетельство на товарный знак «ЛАСТОЧКА» №163649 [6];

- свидетельство на товарный знак «ЛАСТОЧКИ» №226227 [7];

- свидетельство на товарный знак «ЛАСТОЧКА» № 474220 [8];

- свидетельства о регистрации товарного знака «ЛАСТОЧКА» на имя ОАО «РОТ ФРОНТ» за рубежом [9];

- судебные акты [10];

- решение Роспатента от 27.06.2017 по товарному знаку «ГОРОДСКАЯ ЛАСТОЧКА»[11].

Уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении правообладатель выразил несогласие с доводами возражения в представленном отзыве, мотивированном следующими доводами:

- словосочетание «ЛАСТОЧКИН УТЕС» является семантически нейтральным относительно указанных в свидетельстве №366970 товаров 30 класса и не несет прямого указания на качество товара, его изготовителя или место происхождения, а значит, не является ложным;

- товарный знак «ЛАСТОЧКИН УТЕС» представляет собой словосочетание, в котором слово «Утес» - существительное, а слово «Ласточкин» - притяжательное прилагательное, толкование словосочетания следующее: утес, принадлежащий ласточке;

- также согласно словарно-справочным источникам информации существует фамилия Ласточкин, см. например, Ласточкин Юрий Васильевич – депутат Государственной Думы Ярославской области;

- оспариваемый товарный знак не является сходным до степени смешения с товарными знаками, содержащими слово «ЛАСТОЧКА»/«ЛАСТОЧКИ», поскольку отличается по семантическому, фонетическому и графическому признакам сходства;

- главным словом в словосочетании «ЛАСТОЧКИН УТЕС» является существительное «УТЕС», на которое падает логическое ударение, и именно оно определяет семантику словосочетания, в результате чего вызывает у потребителя ассоциации, не связанные с птицей ласточкой, а связанные с утесом (отвесной скалой), кроме того, слово «ЛАСТОЧКИН» может ассоциироваться с фамилией Ласточкин, часто встречающейся в России;

- сравниваемые обозначения содержат различное количество слов, имеют разный состав звуков, имеют различное расположение близких звуков и звукосочетаний, кроме того, в оспариваемом знаке присутствует слово, не имеющее совпадений по фонетике, что свидетельствует о несходстве знаков по фонетическому признаку;

- визуальный признак сходства словесных обозначений относится к второстепенным признакам сходства, не влияющим на вывод о сходстве знаков;

- так как оспариваемый знак не является сходным до степени смешения с товарными знаками лица, подавшего возражение, интенсивное использование этих знаков не способствует возникновению у потребителей каких-либо ассоциаций с оспариваемым товарным знаком;

- материалы возражения не содержат сведений о длительности и интенсивности использования обозначения «ЛАСТОЧКА» в отношении всех оспариваемых товаров 30 класса МКТУ;

- в обоснование возможности введения потребителей в заблуждение использованием товарного знака «ЛАСТОЧКИН УТЕС» в возражении указано, что конфеты, маркируемые обозначением «ЛАСТОЧКА», с 1939 года выпускает ОАО «РОТ ФРОНТ», однако данные конфеты с 30-х годов производились не только ОАО «РОТ ФРОНТ», но и многими другими кондитерскими предприятиями Советского Союза и продолжают производиться в России;

- товарный знак «ЛАСТОЧКИН УТЕС» за годы его интенсивного использования приобрел различительную способность и ассоциируется у потребителей с производителем кондитерской продукции ОАО «Ламзурь»;

- под оспариваемым знаком производятся конфеты, в том числе до даты его приоритета, что подтверждается справкой об объемах выпускаемой продукции с 2007 по 2017, справкой об объемах затрат на рекламу с 2007 по 2017, справкой об объемах продаж по регионам Российской Федерации и по контрагентам с 2012 по 2017;

- в возражении не представлено доказательств того, что знак «ЛАСТОЧКИН УТЕС» порождает у потребителей представление о его принадлежности к ОАО «РОТ ФРОНТ», поскольку не вводил и не вводит потребителя в заблуждение;

- кондитерские изделия, маркированные оспариваемым знаком, имеют своего потребителя в ряде регионов России, являются любимой и востребованной продукцией на протяжении многих лет.

На основании изложенного в отзыве правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану оспариваемого товарного знака.

К отзыву приложены следующие материалы:

- распечатки из сети Интернет о толковании слов, входящих в «ЛАСТОЧКИН УТЕС»;
- распечатка с сайта правообладателя;
- справка об объемах выпускаемой продукции с 2007 по 2017;
- справка об объемах затрат на рекламу с 2007 по 2017;

- справки об объемах продаж по регионам Российской Федерации и по контрагентам с 2012 по 2017.

Изучив материалы дела и выслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла доводы возражения убедительными частично.

С учетом даты (27.08.2007) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс, Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ, введенными в действие 27.12.2002 (далее – Закон), и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, в частности, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности. Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Оспариваемый товарный знак «**ЛАСТОЧКИН УТЕС**» по свидетельству №366970 представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ – кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока (маниока), саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль, горчица; уксус,

приправы; пряности; пищевой лед; в том числе: ароматизаторы; ароматизаторы [за исключением эфирных масел]; бадьян; бисквиты; блины; бриоши; булки; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматическое вещество]; вафли; вермишель; вещества ароматические кофейные; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для пищевого льда; вода морская [для приготовления пищи]; глюкоза пищевая; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закуски лёгкие на базе риса; закуски лёгкие на базе хлебных злаков; заменители кофе растительные; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; изделия пирожковые; йогурт замороженный; какао-продукты; каперсы; карамели; каши молочные; киш [пироги-запеканки с мелко нарезанными кусочками сала]; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крупа кукурузная; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки; куркума пищевая; кус-кус; кушанья мучные; лапша; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; леденцы; лепешки рисовые; мальтоза; мамалыга; марципаны; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); молочко маточное пчелиное [за исключением используемого для медицинских целей]; мороженое фруктовое; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; орех мускатный; пастилки [кондитерские изделия]; патока; перец; петифуры; печенье; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для мороженого; пралине; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты мучные; продукты на основе овса; прополис; пряники; пудинги; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; равиоли; резинки жевательные [за исключением используемой для медицинских целей]; рулет весенний [сырые овощи, завернутые и блин из рисовой муки]; семя

анисовое; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; сода пищевая; солод; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; таблетки дрожжевые [за исключением используемых для лечебных целей]; табуле (овощное блюдо с пшеничной крупой); такос [пресная кукурузная лепешка с начинкой из мяса и овощей]; тесто из бобов сои; тесто миндальное; тортилы [маисовые лепешки]; торты фруктово-ягодные; травы огородные консервированные [специи]; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай со льдом; шоколад; экстракт солодовый; эссенции пищевые [за исключением эфирных эссенций и эфирных масел].

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров.

Анализ оспариваемого обозначения показал, что оно не содержит в своем составе ложных или способных ввести потребителя в заблуждение элементов. Вместе с тем, существует вероятность введения потребителя в заблуждение через ассоциации, связанные с иным лицом (лицами), а не правообладателем оспариваемого товарного знака, что обусловлено предшествующими знаниями потребителя об обозначении.

Возникновение указанных ассоциаций стало возможным в силу интенсивного использования до даты приоритета оспариваемого товарного знака сходного с ним словесного обозначения при производстве однородных товаров и продвижении их на российском потребительском рынке.

Анализ оспариваемого товарного знака «ЛАСТОЧКИН УТЕС» показал, что он ассоциируется с обозначением «ЛАСТОЧКА», используемым лицом, подавшим возражение, в отношении однородных товаров, что определяется на основании следующих признаков.

Указанные ассоциации возникают в силу совпадения большей части звуков и их расположения в обозначениях, в частности, совпадающие звукосочетания в

оспариваемом знаке находятся в начальной части обозначения, с которой, в первую очередь, начинается восприятие знака потребителем. Близкие смысловые ассоциации обусловлены тем, что оспариваемый знак вызывает образ ласточек, гнездящихся на утесе. Близость визуальных ассоциаций оспариваемого товарного знака с обозначениями «ЛАСТОЧКА» ОАО «РОТ ФРОНТ» обусловлена изображениями ласточек при их использовании в гражданском обороте на этикетках конфет, что подтверждается материалами возражения.

Согласно материалам возражения, лицо, подавшее возражение, использует обозначение «ЛАСТОЧКА», начиная с 1939 года, в том числе до даты приоритета оспариваемого товарного знака, что подтверждается годовыми отчетами фабрики и справкой ОАО «РОТ ФРОНТ» об объемах производства конфет «ЛАСТОЧКА». В частности, к 2007 году (то есть до даты приоритета товарного знака «ЛАСТОЧКИН УТЕС») общий объем производства конфет под обозначением «ЛАСТОЧКА», произведенной ОАО «РОТ ФРОНТ» к 2007 г., составил не менее 13 890 433 кг.

Таким образом, обозначение «ЛАСТОЧКА» в течение длительного периода времени (около 70 лет до даты приоритета оспариваемого знака) интенсивно и непрерывно использовалось и продолжает использоваться лицом, подавшим возражение, - ОАО «РОТ ФРОНТ», в результате чего приобрело известность на территории России в отношении кондитерских изделий, а именно конфет.

Также следует отметить, что широкая известность этого обозначения среди потребителей применительно к их изготовителю, обусловленная длительностью и интенсивностью использования обозначения «ЛАСТОЧКА» для маркировки выпускаемых ОАО «РОТ ФРОНТ» конфет, а также высокая различительная способность этого обозначения уже была установлена судом (см. решение суда №А40-9614/2012 и Постановление Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-17/2013).

Таким образом, материалы возражения свидетельствуют о том, что кондитерские изделия, маркированные оспариваемым товарным знаком «ЛАСТОЧКИН УТЕС», способны восприниматься потребителем как товары, произведенные лицом, подавшим возражение, либо под его контролем, и благодаря

интенсивному использованию сходного с ним обозначения могут ассоциироваться с ОАО «РОТ ФРОНТ», а не с правообладателем оспариваемого товарного знака.

Как следует из возражения, обозначение «ЛАСТОЧКА» использовалось и используется для маркировки кондитерских изделий (конфет), которые относятся к 30 классу МКТУ и являются однородными следующим товарам 30 класса МКТУ – «кондитерские изделия; бисквиты; бриоши; вафли; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамели; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; крекеры; леденцы; пастилки [кондитерские изделия]; петифуры; печенье; помадки [кондитерские изделия]; пряники; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; шоколад», в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №366970, поскольку они имеют один вид (конфеты) либо относятся к одной родовой группе – кондитерские изделия, имеют одно назначение, одинаковые условия реализации и один круг потребителей.

Что касается таких товаров 30 класса МКТУ как «хлебобулочные изделия, мед, блины; булки; ваниль [ароматическое вещество]; изделия пирожковые; какао-продукты; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); мята для кондитерских изделий; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; резинки жевательные [за исключением используемой для медицинских целей]», то они не являются однородными товару «конфеты», поскольку не совпадают по виду и относятся к разным родовым группам товаров и не могут быть восприняты потребителем как товары, происходящие из того же источника, что и вышеуказанные кондитерские изделия.

.

В отношении довода о том, что данные конфеты с 30-х годов и по настоящее время выпускает не только ОАО РОТ ФРОНТ», но и другие кондитерские фабрики,

следует отметить, что материалы отзыва правообладателя не содержат сведений о выпуске конфет «ЛАСТОЧКА» другими производителями.

В связи с указанным регистрацией оспариваемого товарного знака, а также возможная последующая деятельность под этим обозначением в области производства однородных товаров способны ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров, что свидетельствует о несоответствии товарного знака по свидетельству №366970 в отношении указанных выше товаров требованиям пункта 3 статьи 6 Закона.

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

удовлетворить возражение, поступившее 31.10.2017, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №366970 недействительным в отношении товаров 30 класса МКТУ - кондитерские изделия; бисквиты; бриоши; вафли; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамели; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; крекеры; леденцы; пастилки [кондитерские изделия]; петифуры; печенье; помадки [кондитерские изделия]; пряники; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; шоколад.