

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном IV 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 23.10.2014, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Пивоваренная компания «Балтика», Санкт-Петербург (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №154476, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №97701360 с приоритетом от 17.02.1997 зарегистрирован 18.07.1997 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №154476 на имя Закрытого акционерного общества «Оша», г. Омск в отношении товаров 30, 32, 33 и услуг 35, 37 и 42 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства. В дальнейшем Роспатентом 04.10.2007 был зарегистрирован договор об уступке товарного знака в отношении всех товаров и услуг за №РД0027377 и правообладателем стало ООО «Ликероводочный завод «ОША», Омская область (далее – правообладатель).

В соответствии с описанием, приведенным в заявке, оспариваемый товарный знак «Крепкие традиции качества» является словесным выполненным курсивным шрифтом буквами русского алфавита в три строки.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности поступило возражение от 23.10.2014 против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №154476 полностью, мотивированное несоответствием произведенной регистрации требованиям пункта 1 статьи 6 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках,

знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенного в действие 17.10.1992, (далее – Закон).

Доводы возражения сводятся к следующему:

- первый словесный элемент «Крепкие» является зависимым по отношению к словосочетанию «Традиции качества», которое он характеризует. Словосочетание «Традиции качества» занимает доминирующее смысловое и пространственное положение в составе оспариваемой регистрации;
- словосочетание «традиции качества» является описательным и не обладает различительной способностью в силу своего смыслового значения;
- слово «традиция» - 1. это то, что перешло от одного поколения к другому, что унаследовано от предшествующих поколений; 2. обычай, установившийся порядок в поведении, в быту. Слово «качество» - 1. совокупность существенных признаков, свойств, особенностей, отличающих предмет или явление от других и придающих ему определенность; 2. то или иное свойство, признак, определяющий достоинство чего -нибудь;
- правообладатель оспариваемой регистрации – ООО «Ликероводочный завод «ОША»» дважды получал отказ в регистрации, когда пытался зарегистрировать словосочетание «Традиции качества»;
- обзор правоприменительной практики показал, что Роспатентом в отношении обозначений, включающих словосочетание «традиции качества», принимаются или отказные решения или данное словосочетание дискламируется;
- словосочетание «Традиции качества» на протяжении многих лет используется неопределенным кругом лиц, а именно независимыми производителями различных потребительских товаров;
- оспариваемый товарный знак также содержит словесный элемент «крепкие», который расположен отдельной верхней строкой над словами «Традиции качества». Согласно словарному определению слово «крепкий» - это твердый, прочный, выносливый, здоровый, сильный, надежный, верный;
- семантическое значение слогана «Крепкие традиции качества» предполагает, что традиции качества являются очень сильными, устойчивыми и неизменными, то есть слоган в целом служит хвалебной характеристикой

маркируемых им товаров или услуг, означая сильные, устоявшиеся традиции качества;

- в целях верификации доводов о неохраноспособности словосочетания «Крепкие традиции качества» лицо, подавшее возражение, ООО «Пивоваренная компания «Балтика» инициировало проведение ретроспективного опроса общественного мнения;
- лицо, подавшее возражение, заинтересовано использовать в своей хозяйственной деятельности обозначение «Традиции качества» наряду с другими производителями алкогольной отрасли;
- поведение правообладателя подпадает под действие статьи 10 Кодекса и должно быть квалифицировано в качестве злоупотребления правом.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №154476 недействительной полностью.

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

1. Копию официальной публикации сведений о регистрации.
2. Общедоступную информацию об использовании словосочетания «Традиции качества».
3. Выписку из Толкового словаря.
4. Копию определения Воронежской таможни.
5. Копию письма ООО «Ликеро-водочный завод «ОША».
6. Копию отчета о проведении социологического отчета.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке, представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- норма пункта 1 статьи 6 Закона не подлежит применению, в отношении оспариваемого обозначения, поскольку различительная способность достигается за счет семантики всего словесного обозначения, а не его части;
- наличие слова «крепкие» в обозначении позволяет изменить семантику обозначения в целом и приобрести достаточную различительную

- способность. Данный довод подтверждается регистрацией в качестве товарного знака аналогичного обозначения «вековые традиции качества»;
- проведенное социологическое исследование характера восприятия потребителями России товарного знака № 154476 "Крепкие традиции качества", использующегося для маркировки алкогольной продукции, и оценки степени сходства с надписью "ТРАДИЦИИ КАЧЕСТВА", используемого на кронен-пробке пива, позволяет сделать выводы о том, что товарный знак "Крепкие традиции качества" обладает высокой различительной способностью по отношению к маркируемому им товару - алкогольной продукции (58,8%); квалифицированное большинство потребителей (81,2%) воспринимают товарный знак "Крепкие традиции качества" как средство индивидуализации товара конкретного производителя; обозначение "Крепкие традиции качества", присутствующее на колпачке водки, имеет привлекательный характер почти для двух третей потребителей (62,9%);
 - многочисленная судебная практика, в частности, правовая позиция Постановления Президиума ВАС РФ №8215/06 от 08.11.2006, говорит о том, что ссылки на установление определенной практики регистрации аналогичных товарных знаков не могут быть приняты во внимание. Каждый товарный знак необходимо рассматривать отдельно;
 - утверждение лица, подавшего возражение, о том, что первый словесный элемент «крепкие» является зависимым по отношению к словосочетанию «традиции качества» опровергается расположением элементов в оспариваемом товарном знаке. Слова расположены в столбик, друг над другом, при этом слово «крепкие» занимает первичное пространственное положение, на нем акцентируется внимание потребителей;
 - значимость положения элемента в комбинированном обозначении зависит также от того, в какой степени элемент способствует осуществлению обозначением его основной функции;
 - правообладатель, ООО «ЛВЗ «ОША», активно использует обозначение «Крепкие традиции качества» для продвижения своей продукции с 1994 года. Товарный знак по свидетельству № 154476 используется совместно с другими

70 товарными знаками компании;

- на продвижение продукции со спорным обозначением израсходованы значительные денежные суммы, которые складываются из затрат на запуск производства продукции, рекламно-выставочную и спонсорскую деятельность, маркетинговые программы для дистрибьюторов, разработку сувенирной продукции и т.д.;
- на всероссийских и международных конкурсах продовольственных товаров продукция с обозначением "Крепкие традиции качества" занимает первые места;
- товары, маркированные оспариваемым товарным знаком, отгружаются и реализуются на рынках 47 регионов России, крупнейшие из них: Москва, Санкт-Петербург, Екатеринбург, Краснодар, Новороссийск, Пермь, Хабаровск, Мурманск, Самара, Казань, Новосибирск, Томск. Также продукция поставляется в страны Дальнего и Ближнего зарубежья: Китай, Азербайджан, Эстония, Латвия, Литва, Грузия, Армения, Казахстан и другие. При этом реализация товаров, маркированных товарным знаком "Крепкие традиции качества", осуществляется также в федеральных торговых сетях, таких как "ЛЕНТА", "Магнит", "Ашан" и других;
- правообладатель - единственное в Омской области предприятие, которое имеет в своей структуре департамент физической культуры и спорта. Правообладатель - первый из коммерческих предприятий Прииртышья, поддержавших Сибирский международный марафон и организовавших ежегодные любительские спортивные соревнования - турниры по мини-футболу и теннису. Правообладатель - первый из возродивших традиции меценатства в Омске: с 2000 года - меценат Омского академического театра драмы;
- в 1994 году правообладатель официально стал спонсором Сибирского международного марафона (далее - СММ) - одного из самых ярких событий в спортивной жизни Сибири, а с 1999 года получил статус генерального спонсора этого мероприятия. Участие компании не ограничивается финансовой поддержкой, правообладатель берет на себя часть организационных вопросов, предоставляет транспорт и необходимое

- оборудование. С 2000 года компания является генеральным спонсором областного спортивно-культурного праздника "Королева спорта", ежегодно спонсирует и областные спортивные соревнования - "Праздник Севера";
- с 2006 года среди спортивных команд подшефных школ проводится ежегодная спартакиада, целью которой является пропаганда массового спорта среди молодежи, развитие состязательности и укрепление здоровья детей;
 - спонсорская и меценатская деятельность правообладателя сопровождается использованием товарного знака "Крепкие традиции качества" наряду с комбинированным товарным знаком со словесным элементом "ОША" и устойчиво ассоциируется с его продукцией. Только на Сибирском международном марафоне за двадцать лет число участников составило несколько миллионов человек из десятков стран мира, со всех континентов: Азии, Африки, Европы, Австралии и Америки;
 - согласно письму Некоммерческого партнерства "МАРАФОН" (исх. № 34 от 11.03.2015) правообладатель с 1994 года является официальным (за многие годы проведения - генеральным) партнером Сибирского международного марафона. Бюджет, затраченный на организацию СММ только с 2002 года, превышает 80 миллионов рублей, из них значительная часть - это спонсорская помощь.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения от 23.10.2014 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №154476.

В подтверждение своих доводов правообладатель представил следующие материалы:

7. Письмо Некоммерческого партнерства «Марафон» от 11.03.2015.
8. Письмо Министерства спорта Омской области от 18.03.2015.
9. Страницы издания к 25-летию Сибирского международного марафона.
10. Приглашение на VII Сибирского марафона 1996 года и диплом участника.
11. Образцы рекламной атрибутики.
12. Страницы сайта www.osha.ru.
13. Фото наружной рекламы.
14. Фото рекламных буклетов.

15. Аналитический отчет по итогам всероссийского социологического опроса потребителей «Характер восприятия потребителями России товарного знака № 154476 «Крепкие традиции качества» и оценка степени сходства с обозначением «Традиции качества» на кронен-пробке пива».

16. Заключение комиссии СФ МГУ им. М.В.Ломоносова.

17. Копия рецензии сотрудника НИИСС.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, коллегия находит доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты приоритета (17.02.1997) заявки №97701360 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 29.11.1995, зарегистрированным в Минюсте России 08.12.1995 за №989, введенных в действие с 29.02.1996 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация товарных знаков, состоящих только из обозначений, не обладающих различительной способностью.

Указывающих на вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также место и время их производство или сбыта.

В соответствии с пунктом 2.3 (1.5) Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности обозначения указывающие на вид, качество, количество, свойства, назначение, ценность товаров, а также на место и время производства или сбыта. К таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий,

которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

Вышеперечисленные обозначения могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Оспариваемый товарный знак «Крепкие традиции качества» по свидетельству №154476 является словесным, выполненным курсивным шрифтом буквами русского алфавита в три строки. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30, 32, 33 и услуг 35, 37 и 42 классов МКТУ.

Лицо, подавшее возражение, ООО «Пивоваренная компания «Балтика», является производителем пива, в связи с чем коллегия не усматривает заинтересованности в подаче возражения в отношении товаров 30 и услуг 35, 37 и услуг 42 классов МКТУ, поскольку, материалы возражения не содержат информации каким образом оспариваемая регистрация затрагивает его законные интересы в отношении иной продукции, чем алкогольные товары.

Доводы лица, подавшего возражение, основаны на том, что оспариваемый товарный знак состоит из неохраноспособного словосочетания «традиции качества» и зависимого словесного элемента «крепкие», а также что словосочетание «традиции качества» нуждается в свободном обороте для всех хозяйствующих субъектов.

Анализ словарно-справочной литературы показал, что словесный элемент «крепкие» - это прилагательное от существительного «крепкий» - 1. прочный, такой, что трудно разбить, сломать, порвать. 2. сильный физически, здоровый. 3. твердый, стойкий. Словесный элемент «традиции» - это множественное число существительного «традиция» - 1. то, что перешло от одного поколения к другому, что унаследовано от предшествующих поколений. 2. обычай, установившийся порядок в поведении, в быту. Словесный элемент «качество» это существительное «качество» в родительном падеже, которое означает 1. совокупность существующих признаков, свойств особенностей, отличающих предмет или явление от других и придающих ему определенность. 2. то или иное свойство, признак, определяющий

достоинство чего –нибудь. (См. Толковый словарь русского языка, С.И.Ожегов и Н.Ю.Шведова, Москва «Азъ», 1993 год).

Исходя из семантического значения словосочетания «Крепкие традиции качества» можно сделать вывод, что речь идет о каких то устоявшихся, прочных традициях.

Также стоит отметить, что оспариваемый товарный знак является словосочетанием, в котором все слова связаны и согласованы друг с другом и вычленение лицом, подавшим возражение, из него слов «традиции качества» и деление на главные и зависимые элементы является необоснованным и носит субъективный характер.

Как было указано выше, обозначение является словосочетанием, которое напрямую не указывает на какое - либо качество товара и не может носить хвалебный характер, поскольку не существует таких характеристик товара, не понятно, на какие именно качества товара указывает данное словосочетание, а для того, чтобы сформулировать описательную характеристику, требуются дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации.

Учитывая изложенное, коллегия считает, что, оспариваемый товарный знак обладает фантазийностью, достаточной для выполнения индивидуализирующей функции.

Также материалы возражения не содержат доказательств, почему на дату 1997 года обозначение «Крепкие традиции качества» нуждалось в свободном обороте для маркировки товаров. Все представленные материалы касаются словосочетания «традиции качества», причем часть из них демонстрирует, что хозяйствующие субъекты используют словосочетание «Традиции качества» в составе фирменного наименования, а другая часть - как слоган, а не как индивидуализирующий элемент.

Стоит также отметить, что правообладатель активно использует оспариваемое обозначение, проставляя его совместно с различными товарными знаками с 1997 года. Данным обозначением сопровождается вся деятельность правообладателя. Слоган «Крепкие традиции качества» также используется правообладателем при проведении спонсорских мероприятий.

Что касается социологического опроса [6], представленного лицом, подавшим возражение, то коллегия отмечает следующее.

Следует отметить, что его достоверность вызывает сомнения, поскольку опрашиваемым респондентам от 35 лет в 1997 году было от 17 лет, и насколько точно они могут помнить, какая именно продукция в 1997 году маркировалась подобным обозначением. Также при проведении был использован инструментарий, заведомо формировавший мнение опрашиваемых потребителей, а их ответы являлись предсказуемыми и ожидаемыми.

Что касается результатов социологического опроса [15], представленного правообладателем, то он проводился с целью определения сходства оспариваемого товарного знака с обозначением «традиции качества», и он не может быть положен в основу для вывода о том, является ли оспариваемый товарный знак описательным или носит хвалебный характер.

Что касается довода лица, подавшего возражение, о том, что действия правообладателя оспариваемого товарного знака являются злоупотреблением правом, то данный факт должен быть установлен компетентным органом.

Таким образом, исходя из приведенного выше словарного определения, следует, что словосочетание «Крепкие традиции качества» является фантазийным, поскольку не существует точного критерия определения традиционного качества, и, следовательно, довод лица, подавшего возражение, о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 1 статьи 6 Закона неубедителен.

Таким образом, оспариваемый товарный знак приобрел достаточную различительную способность и способен выполнять основную функцию товарного знака индивидуализировать товар конкретного производителя.

Также коллегия приняла во внимание, что правообладатель оспариваемого товарного знака входит в Ассоциацию торгово-промышленных предприятий «Группа „Оша“». Ассоциация «Группа „Оша“» включает девять предприятий: сельскохозяйственное предприятие, продовольственная корпорация, спиртовое, алкогольное, слабоалкогольное и пивоваренное производства, торгово-розничная сеть, торговый дом и ресторан-паб.

АТПШ «Группа „Оша“» — единственное предприятие России с внутризамкнутым производственным циклом: от выращивания зерна до реализации конечной продукции.

Налоговые выплаты АТПШ "Группа «Оша» в бюджеты всех уровней за 2009 год составили 110 миллионов рублей.(См. www.wikipedia.ru).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 19.05.2015 поступило обращение от лица, подавшего возражение. Доводы, изложенные в обращении, повторяют доводы возражения, оценка им была дана выше по тексту заключения, в связи с чем они не требуют дополнительного анализа.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения от 23.10.2014 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №154476.