

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила Палаты по патентным спорам), рассмотрела возражение от 01.03.2010, поданное ОАО «Компания ЮНИМИЛК», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008708323/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2008708323/50 с приоритетом от 21.03.2008 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05, 29, 30, 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено объемное обозначение в виде матовой бутылки белого цвета с зеленой крышкой.

Роспатентом 03.12.2009 было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров по причине его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Гражданского кодекса РФ.

Согласно заключению по результатам экспертизы заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров, поскольку не обладает различительной способностью, представляя собой трехмерный объект (бутылку), форма которого обусловлена исключительно функциональным назначением (емкость). Представленные заявителем дополнительные материалы не свидетельствуют о приобретении заявленным обозначением различительной способности в результате использования. Представленные

материалы не доказывают, что обозначение бутылки «ПЭТ 930г.» без какой-либо этикетки воспринимается потребителем как обозначение товаров данного заявителя.

В возражении от 01.03.2010, поступившем в Палату по патентным спорам, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- приведенная в заключение экспертизы норма относится к обозначениям, представляющих собой форму тех товаров, в отношении которых они заявлены, т.е. к таким товарам как «бутылки», в то время как обозначение зарегистрировано в отношении товаров 05, 29, 30, 32 классов МКТУ и не может представлять форму этих товаров;

- заявленное обозначение представляет собой матовую непрозрачную бутылку белого цвета, с практически отсутствующей горловиной, пробкой ярко зеленого цвета, с 6 углублениями под пальцы на тулове бутылки, а также рядом неглубоких бороздок дизайнерского характера. Донышко бутылки выполнено в виде цветка с расходящимися в разные стороны пятью лучами, делящими дно на пять сегментов, на которых в свою очередь расположены пять насечек, а также сердцевина с жирной точкой в центре. Благодаря оригинальной форме заявленное объемное обозначение обладает различительной способностью и отличается от бутылок других производителей, предназначенных для аналогичных товаров 05, 29, 32 классов МКТУ;

- заявителем был проведен поиск в базе данных российских товарных знаков и промышленных образцов, в результате которого не было выявлено бутылок, имеющих что-либо общее с заявленным обозначением, что позволяет сделать вывод о том, что заявленное обозначение не обладает общеупотребимой формой, не является традиционной и безальтернативной;

- заявленное обозначение приобрело различительную способность в результате длительного использования заявителем;

- в бутылках «ПЭТ 930» распространяется такая продукция как «кефир, кефирный продукт, кефирный биопродукт нежирный, молоко топленое,

молоко пастеризованное, ряженка, йогурт пищевой, напиток кисломолочный, кисели, напитки на сыворотке». Поскольку указанные товары, предназначенные для детей и взрослых, включают в свой состав сиропы, фрукты, овощи, молоко, масла и жиры пищевые, заявленное обозначение в виде бутылки «ПЭТ 930г» можно отнести к следующим товарам:

05 класс МКТУ – детское питание; молочные смеси;

29 класс МКТУ – овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые;

32 класс МКТУ – безалкогольные напитки; безалкогольные напитки на основе молока; напитки арахисово-молочные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки миндально-молочные; фруктовые напитки и фруктовые соки, в том числе для детей; сиропы и прочие составы для изготовления напитков;

- заявленное обозначение используется в течение четырех лет и стало узнаваемым потребителями, а благодаря рекламным компаниям потребитель связывает заявленное обозначение только с компанией заявителя – ОАО «Компания ЮНИМИЛК»;

- экспертизой признается факт приобретения широкой известности заявленного обозначения в России, но при использовании его с различными этикетками, являющимися товарными знаками заявителя, а именно «Простоквашино», «БиоБаланс», что означает использование в разных вариантах;

- заявитель заинтересован в получении правовой охраны заявленного обозначения без этикетки, поскольку уже давно использует его для различных видов товаров 05, 29, 32 классов МКТУ и предполагает расширение линейки товаров в дальнейшем, поэтому нет одной единственной этикетки, которая используется на этой бутылке;

- заявитель выбрал форму бутылки «ПЭТ 930г» как самую надежную, оригинальную и узнаваемую для различных видов своей продукции.

В качестве дополнительных материалов к возражению приложены следующие документы:

- распечатка поиска среди российских товарных знаков [1];
- распечатка результатов поиска среди российских промышленных образцов [2];
- приказы за 2006-2008 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Владимир и счета фактуры за 2006-2009 года на поставку продукции [3];
- приказы за 2007-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Москве и счета фактуры за 2007-2009 годы на поставку продукции [4];
- приказы за 2007-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Екатеринбург и счета фактуры за 2007-2009 годы на поставку продукции [5];
- приказы за 2007-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Кемерово и счета фактуры за 2007-2009 годы на поставку продукции [6];
- приказы за 2006-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Воронеж [7];
- счета-фактуры за 2006-2009 годы на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Курск [8];
- счета-фактуры за 2007-2009 годы на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Липецк [9];
- приказы за 2009 год о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Орел и счета фактуры за 2006-2009 годы на поставку продукции [10];
- приказы за 2006-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Пермь и счета фактуры за 2007-2009 годы на поставку продукции [11];

- приказы за 2007-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Челябинск и счета фактуры за 2007-2009 годы на поставку продукции [12];

- приказы за 2007-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Тюмень и Тюменской области и счета фактуры за 2007-2009 годы на поставку продукции [13];

- приказы за 2008-2009 годы о проведении рекламной акции в отношении ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Казань и счета фактуры за 2008-2009 годы на поставку продукции [14];

- счета-фактуры за 2006-2007 годы на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Шадринск [15];

- счета-фактуры за 2006-2009 годы на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Курган [16];

- счета-фактуры за 2008 год на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Катайск [17];

- счета-фактуры за 2009 год на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Когалым [18];

- счета-фактуры за 2007-2008 годы на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Тольятти [19];

- счета-фактуры за 2006 год на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Самара [20];

- счета-фактуры за 2009 год на поставку ряда товаров, в том числе в отношении «ПЭТ 930г», в городе Ханты-Мансийск [21];

- распечатка из сети Интернет, сайт www.unimilk.ru [22].

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента по заявке №2008708323/50 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении указанных выше товаров 05, 29 и 32 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (21.03.2008) поступления заявки №2008708323/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс 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, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

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

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которое приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 2.3.1 Правил, к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, трехмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением.

Заявленное объемное обозначение представляет собой бутылку белого цвета с зеленой крышкой, покатыми плечами и шестью глубокими и двумя неглубокими концентрическими окружностями, расположенными по всему периметру центральной части бутылки. Согласно представленным проекциям доньшко бутылки имеет пять лучей, исходящих из центра и делящими дно бутылки на пять сегментов, на которых в свою очередь расположены пять насечек.

Форма заявленного обозначения в целом определяется ее функциональными свойствами и представляет собой бутылку для упаковки

жидких товаров. Заявленная бутылка не обладает оригинальной запоминающейся формой, дающий качественно иной уровень восприятия. Наличие насечек на донышке бутылки обусловлено обеспечением устойчивости бутылки на плоскости. Наличие концентрически расположенных на поверхности бутылки ободков, не изменяет общую форму заявленного обозначения, обусловленную его функциональным назначением (тара), и не придает ему различительную способность, как ошибочно полагает заявитель, поскольку не обеспечивает возможности отличать заявленное обозначение (бутылку) от аналогичных изделий, используемых производителями для упаковки, например, молочных продуктов. Указанные элементы имеют конкретное функциональное назначение – обеспечивают удобство использования бутылки и являются характерными для полиэтиленовых бутылок «ПЭТ». Кроме того, следует отметить, что согласно представленным документам на данную область бутылки наносятся этикетки, индивидуализирующие молочную продукцию торговых марок «Простоквашино», «Био-Баланс», что исключает возможность для потребителя видеть данные элементы бутылки.

Относительно цветовой гаммы (белая бутылка, зеленая крышка) следует отметить, что она не оказывает существенного влияния на восприятие обозначения потребителями с точки зрения ее индивидуализирующих способностей, поскольку использование данной цветовой гаммы для упаковки молочной продукции является традиционным, например, в белых бутылках с зеленой крышкой выпускается йогурт питьевой «Активиа» компании «Данон».

Представленные сведения [1], [2] о наличии регистраций различных объемных знаков не могут быть соотнесены с заявленным обозначением, поскольку они касаются других форм бутылок иных производителей. Кроме того, наличие данных регистраций само по себе не свидетельствует о том, что и заявленному обозначению автоматически должна быть предоставлена самостоятельная правовая охрана.

Довод заявителя о том, что широкая рекламная компания молочной продукции «Простоквашино», «Био-Баланс» свидетельствует о приобретении заявленным объемным обозначением различительной способности, приведен без учета того факта, что индивидуализация выпускаемой заявителем продукции осуществляется посредством этикеток, наносимых на бутылки.

Таким образом, при указанных обстоятельствах у коллегии Палаты по патентным спорам отсутствуют основания считать неправомерным вывод Роспатента о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

С учетом вышеизложенного, Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 01.03.2010, оставить в силе решение Роспатента от 03.12.2009.