

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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 20.02.2020, поданное ОАО «Хлебпром», г. Челябинск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018753839, при этом установила следующее.

Заявка №2018753839 на регистрацию словесного обозначения

СУПЕРФУД

« _____ » была подана на имя заявителя
06.12.2018 в отношении товаров 05, 30 классов МКТУ, указанных в перечне
заявки.

Роспатентом было принято решение от 20.11.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018753839 в отношении всех заявленных товаров 05, 30 классов МКТУ на основании пунктов 1 и 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому указывает на продукты с особыми свойствами, а также используется различными лицами для характеристики продуктов, обладающих определенными свойствами, для заявленных товаров 05, 30 классов заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку в целом не обладает различительной способностью, характеризует заявленные товары.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с комбинированным обозначением, включающим словесный элемент «SUPERFOODS», заявленным к регистрации на имя «GP HELLENIC SOIL LIMITED», для однородных товаров 05 класса (международная заявка №1434891, приоритет от 02.08.2018).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 20.02.2020 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 21.11.2019.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- у потребителей при упоминании понятия «СУПЕРФУД» не возникает стойких ассоциаций с конкретными особыми свойствами (высокой концентрацией полезных веществ), так как нигде не закреплено, какие именно витамины, минералы содержат «суперфуды», нет единого перечня продуктов с такими свойствами, что может называться «суперфуд»;

- заявленное обозначение само по себе обладает различительной способностью, используется как маркетинговый ход и не является подтверждением того, что продукт с данным обозначением принесет здоровью потребителя большую пользу, чем другие товары из того же продуктового ряда;

- заявитель отмечает, что противопоставление по международной заявке №1434891 должно быть снято, поскольку Роспатент вынес отказ в регистрации;

- ОАО «Хлебпром» с 2017 г. активно использует обозначение «SUPERFOOD» (транслитерация «суперфуд») на упаковках своих товаров, поэтому российский потребитель уже достаточно давно знаком с продукцией



ОАО «Хлебпром», маркированной данным обозначением «



»;

- учитывая интенсивность и широкую географию распространения продукции, маркированной обозначением «superfood» (транслитерация - «суперфуд»), а также популярность бренда Dr.Korner, можно сделать вывод о том, что у потребителя возникают ассоциации продукции ОАО «Хлебпром» с обозначением «суперфуд»;

- заявитель просит исключить все товары 05 класса МКТУ и зарегистрировать заявленное обозначение для сокращенного перечня товаров: 30 класс МКТУ - «батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; злаковые хлебцы; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; чипсы на основе зерновых продуктов; чипсы пшеничные; чипсы пшенично-кукурузные; чипсы пшенично-рисовые; чипсы пшенично-ржаные; чипсы кукурузные; чипсы рисово-ржаные; чипсы

кукурузно-рисовые; чипсы рисовые; чипсы ржаные; чипсы кукурузно-ржаные».

На основании изложенного в возражении содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня товаров 30 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем были представлены:

1. Отзывы с сайтов https://otzovik.com/reviews/hlebci_kukuruznorisovie_dr_korner_s_chia_i_l_nom/; https://otzovik.com/review_6278964.html; https://www.ozon.ru/reviews/147451258/?page=38&sort=usefulness_desc;
2. Скриншот страницы официальной группы Dr. Korner Вконтакте;
3. Подтверждающие документы реализации данной продукции;
4. Справки об объемах реализации продукции Хлебцы хрустящие «Кукурузно-рисовые» с чиа и льном, и продукции Хлебцы «Кукурузно-рисовые» Киноа&Лён и розмарин;
5. Документы, подтверждающие расходы ОАО «Хлебпром» на продвижение продукции Dr. Korner.

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, поступившего 20.02.2020, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (06.12.2018) подачи заявки №2018753839 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 г. № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 г., рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса 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, способ производства или сбыта.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся:

- сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар;
- обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

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

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения:

- объемы производств и продаж товаров, маркированных заявленным обозначением;
- территория продвижения товаров, маркированных заявленным обозначением;
- длительность использования заявленного обозначения для маркировки товаров;
- объемы затрат на рекламу товаров, маркированных заявленным обозначением;

- сведения о степени информированности потребителей, в том числе результаты социологических опросов;

- сведения о публикации в открытой печати информации о товарах, маркированных заявленным обозначением, в том числе рекламного характера;

- сведения об экспонировании на выставках в Российской Федерации и за ее пределами товаров, маркированных заявленным обозначением;

- иные сведения.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость

состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

СУПЕРФУД

Заявленное обозначение «
» является словесным, выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Регистрация заявленного обозначения испрашивается для скорректированного заявителем перечня товаров 30 класса МКТУ *«батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; злаковые хлебцы; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; чипсы на основе зерновых продуктов; чипсы пшеничные; чипсы пшенично-кукурузные; чипсы пшенично-рисовые; чипсы пшенично-ржаные; чипсы кукурузные; чипсы рисово-ржаные; чипсы кукурузно-рисовые; чипсы рисовые; чипсы ржаные; чипсы кукурузно-ржаные»*.



Международная заявка «
» №1434891 может быть снята в качестве противопоставления, поскольку 14.01.2020 Роспатентом вынесено решение об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации.

Как было указано выше, Роспатентом был сделан вывод о том, что

СУПЕРФУД

заявленное обозначение «
» не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Следует согласиться с мнением экспертизы, относительно неохраноспособности заявленного обозначения. Так, согласно общедоступным словарно-справочным источникам «суперфуд» - (от английского слова «superfood») еда, которая считается очень полезной для

здоровья. «Суперфуд» - это продукт, который содержит много витаминов и других веществ, которые считаются очень полезными для вашего здоровья. (См. перевод с английского языка на русский язык статей из толковых Интернет-словарей: <https://dictionary.cambridge.org>, <https://www.collinsdictionary.com/dictionary/english/superfood>).

Также при обращении к Интернет-источникам, например статье из журнала «Glamour» от 16.05.2016 «Суперфуды» — это продукты с высокой концентрацией полезных веществ. Они содержат большие дозы витаминов и минералов, которые защищают организм от болезней, помогают вести здоровый образ жизни и ведут к долголетию.

Исходя из толкования данного обозначения, коллегия пришла к выводу, что обозначение «суперфуд» это термин, используемый для описания продуктов, которые, предположительно, обладают особыми полезными свойствами и имеют большую концентрацию питательных веществ, что обуславливает их уникальность и суперсилу, прямо характеризует заявленные товары 30 класса МКТУ.

Что касается материалов, представленных заявителем в качестве подтверждения приобретения заявленным обозначением различительной способности, то они не позволяют прийти к выводу, что до даты подачи заявки №2018753839 заявленное обозначение воспринималось как знак при маркировке заявителем товаров 30 класса МКТУ.

Представленные материалы (1, 2, 4, 5, 6) содержат изображения и сведения о продукции «Хлебцы хрустящие кукурузно-рисовые с чиа и льном Dr. Korner» и в качестве бренда индивидуализирующего представленный товар выступает обозначение «Dr. Korner», заявленное обозначение «СУПЕРФУД», в том виде как подано на регистрацию в качестве товарного знака вовсе отсутствует.

Представленные материалы (3), а именно товарные и транспортные накладные датированы 02.12.2019, 28.11.2019, 05.02.2020, 02.12.2020, 17.02.2020, что является датами после даты приоритета заявленного

обозначения (06.12.2018), не содержат заявленного обозначения «СУПЕРФУД», не могут подтвердить факта введения соответствующих товаров в гражданский оборот на территории Российской Федерации.

Не были представлены и документы, которые свидетельствовали бы об уровне информированности российских потребителей о соответствующей продукции заявителя (например, результаты социологического опроса).

При указанных обстоятельствах у коллегии отсутствуют основания считать неправомерным вывод Роспатента о том, что заявленное обозначение противоречит 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 20.02.2020, оставить в силе решение Роспатента от 20.11.2019.