


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном четвертой 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, рассмотрела возражение, поступившее 07.05.2020, поданное Индивидуальным предпринимателем Шумановым Артуром Николаевичем, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019711139, при этом установлено следующее.



Обозначение  по заявке №2019711139 подано на регистрацию товарного знака 14.03.2019 на имя заявителя в отношении товаров 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 29.03.2020 было принято решение (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 31 (пшеница; ростки пшеницы кормовые), 32, 33 и услуг 43 классов МКТУ.

В качестве неохраняемых элементов указано: «натуралистическое изображение колосков пшеницы».

В заключении по результатам экспертизы указано, что в отношении других товаров заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку в состав заявленного обозначения входит «натуралистическое изображение колосков пшеницы», которое является неохраняемым элементом на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса для части заявленных товаров 30, 31 классов МКТУ (таких, как товары 30 класса «ростки пшеницы для употребления в пищу» и товары 31 класса «пшеница; ростки пшеницы кормовые»), так как указывает на вид заявленных товаров.

В отношении остальных заявленных товаров 30, 31 классов МКТУ (таких, как товары 30 класса «рис», товары 31 класса «ячмень», данный перечень не является исчерпывающим) регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака будет вводить потребителя в заблуждение относительно вида товаров (пункт 3 статьи 1483 Кодекса).

Кроме того, было установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с серией (блоком) товарных знаков, зарегистрированных на имя компании ПОДРАВКА Прехрамбена индустрия, д.д., Хорватия, в отношении однородных товаров 29, 30 классов МКТУ (свидетельства №№ 392079, 392078, 306284, 177881, международная регистрация № 410800) на основании пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента и привел следующие доводы в защиту своей позиции:

- все элементы заявленного обозначения являются стилизованными (нарисованными), кроме того, изображение повара и колосьев выполнены в разном изобразительном стиле: изображение колосьев более насыщенное, с четкими прорисованными элементами, нежели изображение повара;

- исполнение изображения повара заявленного обозначения визуально существенно отличается от изображения повара противопоставленных знаков:



- в состав заявленного обозначения, помимо изображения повара (которое не занимает доминирующего положения!), входит также изображение коричневого облака и колосьев, что вносит существенные различия при восприятии сравниваемых изображений;

- у заявленного обозначения цветовая гамма коричнево-белая, у противопоставленных товарных знаков красно-белая, а также сине-белая, что влияет на общее зрительное впечатление и позволяет сделать вывод о том, что сравниваемые обозначения не сходны по графическому (визуальному) признаку;

- изображение повара с характерным жестом пальцев рук широко используется разными производителями в отношении товаров пищевых классов МКТУ (свидетельства №№716363, 503703, 601682, 693459, 512503, 518982, 680633, 395661, 507634, 668681), что существенно ослабило различительную способность этого элемента;

- товарные знаки ПОДРАВКА Прехрамбена индустрия д.д. не обладают статусом общеизвестных, что давало бы им более широкий объем правовой охраны, кроме того, сама компания ПОДРАВКА Прехрамбена индустрия д.д. имеет известность, благодаря приправам и специям, в частности, всем известной приправе «VEGETA», в то время как заявителя интересует только продукция, относящаяся к кондитерским и хлебобулочным изделиям;

- для еще большего снижения вероятности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товаров и его продукции, заявитель готов полностью отказаться от товаров 31 класса и от части товаров 29, 30 классов МКТУ.

На основании изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019711139 и зарегистрировать товарный знак в отношении скорректированного перечня товаров и услуг:

29 - крокеты; клецки картофельные; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; корн-доги; хлопья картофельные; оладьи картофельные; сырники; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые.

30 - баоцзы [китайские пирожки]; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда на основе лапши; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бриоши; булгур; булки; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; бурито; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; галеты солодовые; гренки; закуски легкие на основе хлебных злаков; зефир [кондитерские изделия]; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; йогурт замороженный [мороженое]; карамели [конфеты]; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кимчхичжон [оладьи из ферментированных овощей]; киноа обработанная; киш; клецки на основе муки; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; крекеры; кулебяки с мясом;]; лапша; лапша соба; лапша удон; лепешки рисовые; ломпер [лепешка на основе картофеля]; макарон [печенье миндальное]; макароны; марципан; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; мюсли; оконотомияки [японские пикантные блины]; онигири [рисовые шарики]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; паштет запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; пряники; птифуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; рис моментального приготовления; рулет весенний; спагетти; сухари; сэмбэй [рисовые крекеры]; сэндвичи; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное;

тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортилы; украшения шоколадные для тортов; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цзяоцзы [пельмени китайские]; чизбургеры [сэндвичи].

32 - аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусли виноградно-неферментированное; сусли пивное; сусли солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков.

33 - аперитивы; арак; байцзю [китайский алкогольный напиток]; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый

[медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые.

43 - агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионаты]; аренда временного жилья; аренда помещений для проведения встреч; базы отдыха; бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионатах; бронирование мест для временного жилья; гостиницы; дома для престарелых; закусовые; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; мотели; пансионаты; пансионаты для животных; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; рестораны; рестораны самообслуживания; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; украшение еды; украшение тортов; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги баров; услуги кемпингов; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашиоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"; ясли детские.

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

С учетом даты (14.03.2019) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров.

Согласно пункту 35 Правил элементы, указанные в пункте 34 Правил, могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что 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.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с требованиями пункта 6(2) 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.

Согласно пункту 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.

Согласно пункту 43 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

Сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.

Признаки, указанные в настоящем пункте, 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.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Заявленное обозначение представляет собой изобразительное обозначение



, включающее стилизованное изображение повара, выполненное на фоне коричневого облака, и букета из колосьев, перевязанное лентой с бантом.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в следующем цветовом сочетании: оттенки коричневого, желтый, белый, черный, светло-бежевый.

Поскольку заявитель сократил перечень товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ, исключив из него все товары, содержащие указание на конкретный вид зерновых культур, а также с учетом оригинальности самой идеи исполнения букета из колосьев и степени стилизации, что исключает возможность установить вид зерновых, к которому относятся изображенные в букете колосья – пшеницы, ржи или ячменя, коллегия полагает неубедительным вывод о том, что данный изобразительный элемент является описательным по отношению к заявленным товарам и услугам, включая товары 32, 33 и услуги 43 классов МКТУ, прямо указывая на вид товаров, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака.


Соответственно, отсутствуют основания для вывода о том, что потребитель будет введен в заблуждение относительно вида других товаров.

Таким образом, отсутствуют основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

В отношении соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса коллегия установила следующее.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №392079 [1]




представляет собой комбинированное обозначение , включающее изображение головы повара в колпаке с характерным выражением лица и положением пальцев руки, смысл которых отражает отличный вкус приготовленного блюда, при этом голова и рука расположены на фоне фигуры в виде стилизованного сердца, разделенного на две части, выполненные в белом и красном контрастных цветах. В верхней части расположен словесный элемент «PODRAVKA», а в нижней части – «VEGETA».

Срок действия товарного знака продлен до 26.09.2028.

Товарный знак охраняется в красном, белом, желтом, черном цветовом сочетании в отношении товаров 30 класса МКТУ «специи; приправы; пряности».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №392078 [2]



представляет собой изобразительное обозначение , включающее изображение головы повара в колпаке с характерным выражением лица и положением пальцев руки, смысл которых, как указано выше, отражает отличный вкус приготовленного блюда, при этом голова и рука расположены на фоне фигуры в виде стилизованного сердца, разделенного на две части, выполненные в белом и красном контрастных цветах.

Срок действия товарного знака продлен до 26.09.2028.

Товарный знак охраняется в красном, белом, желтом, черном цветовом сочетании в отношении товаров 30 класса МКТУ «специи; приправы; пряности».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №306284 [3]



представляет собой комбинированное обозначение , включающее изображение головы повара в колпаке с характерным выражением лица и положением пальцев руки, и словесный элемент «VEGETA», выполненный оригинальным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита и расположенный внутри овальной фигуры.

Срок действия товарного знака продлен до 15.03.2025.

Товарный знак охраняется в синем, темно-синем, белом, черном, светло-коричневом, сером, бежевом цветовом сочетании, в частности, в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ:

29 - овощи консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке, в частности, соленые и маринованные овощи; супы и составы для приготовления супов, включая составы для приготовления овощных супов и бульонные концентраты.

30 - соусы, подливки, приправы, специи, пряности, пищевые добавки, смеси соленых и сушеных овощей, используемые в качестве пищевых приправ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №177881 [4]



представляет собой комбинированное обозначение , включающее изображение головы повара в колпаке с характерным выражением лица и положением пальцев руки, расположенных на фоне фигуры в виде стилизованного сердца, разделенного на две части, выполненные контрастных цветах. В верхней части расположен словесный элемент «PODRAVKA», выполненный заглавными буквами латинского алфавита.

Срок действия товарного знака продлен до 05.12.2027.

Товарный знак охраняется в белом, красном, розовом, черном цветовом сочетании в отношении товаров 29 и 30 классов МКТУ:

29 - мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты, овощи и фрукты консервированные, сушеные, подвергнутые тепловой обработке; желе, конфитюры, пюре; яйца, молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые.

30 - кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока; саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи; пекарные порошки; соль, горчица; уксус, соусы (приправы); пряности; пищевой лед.

Знак по международной регистрации №410800 [5] представляет собой



изобразительное обозначение , включающее изображение головы повара в колпаке с характерным выражением лица и положением пальцев руки.

Правовая охрана на территории Российской Федерации знаку предоставлена в синем и белом цветовом сочетании в отношении товаров 29 и 30 классов МКТУ:

29 - Meat, fish, poultry and game; meat extracts; preserved, dried and cooked fruits and vegetables; jellies, jams; eggs, milk and other dairy products; edible oils and fats; preserves, pickled vegetables. (Мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; консервированные, сушеные и приготовленные фрукты и овощи; желе, джемы; яйца, молоко и другие молочные продукты; пищевые масла и жиры; консервы, маринованные овощи).

30 - Coffee, tea, cocoa, sugar, rice, tapioca, sago, artificial coffee; flours and preparations made from cereals, bread, biscuits, cookies, candy, cakes, confectionery, edible ices; honey, treacle; yeast, baking powder; salt, mustard; pepper, vinegar, sauces; spices; ice. (Кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока, саго, искусственный кофе; мука и продукты из злаков, хлеб, печенье, конфеты, пирожные, кондитерские изделия, пищевые льды; мед, патока; дрожжи, разрыхлитель; соль, горчица; перец, уксус, соусы; специи; лед).

Все противопоставленные знаки содержат в себе изобразительный элемент в виде головы повара в колпаке и с косынкой на шее, выражение лица и жест пальцев руки обладают сходством с изображением головы и руки повара в заявленном обозначении.

Коллегия полагает неубедительным довод заявителя о том, что изображение повара в заявленном обозначении является слабым элементом, вследствие широкого и интенсивного использования его разными производителями и регистрации товарных знаков в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, поскольку утверждение о широком и интенсивном использовании товарных знаков может быть применимо только к противопоставленным товарным знакам, а в отношении других товарных знаков носит декларативный характер.

Что касается ссылки на товарные знаки, в которых используется изображение повара с характерным жестом, то все они в качестве доминирующих элементов содержат дополнительные словесные элементы, кроме того, представленные заявителем примеры регистрации иных товарных знаков не могут выступать в качестве убедительных мотивов в защиту регистрации заявленного обозначения, поскольку не всегда имеются сведения о том, что решения о регистрации этих товарных знаков были приняты при сравнимых фактических обстоятельствах и в схожей правовой ситуации.

Коллегия отмечает, что, несмотря на некоторые различия, сравниваемые знаки производят сходное общее зрительное впечатление, благодаря подобию заложенных понятий и идей и их визуальному воплощению. При этом именно указанные выше изображения повара в колпаке и косынке с характерным жестом руки и выражением лица играют основную индивидуализирующую роль в заявленном и противопоставленных изобразительных [2], [5] обозначениях.

В связи с тем, что заявитель ограничил перечень товаров 29 и 30 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, исключив из него все товары, относящиеся к специям и приправам, противопоставленные товарные знаки [1], [2], зарегистрированные в отношении товаров 30 класса «специи, приправы, пряности», т.е. товаров, которые не являются однородными с заявленными

товарами, не могут служить препятствием для регистрации товарного знака в отношении неоднородных товаров 29, 30 классов МКТУ.

Вместе с тем, противопоставленные знаки [3] – [5] включают в себя товары 29, 30 классов МКТУ, которые являются однородными с заявленными товарами 29 и 30 классов МКТУ скорректированного перечня, поскольку представляют собой родовые группы товаров 29 класса (овощи и фрукты консервированные, сушеные, подвергнутые тепловой обработке), товаров 30 класса (рис, мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; продукты из злаков, хлеб, печенье, конфеты, пирожные, кондитерские изделия), включающие в себя заявленные товары как видовые позиции вышеуказанных родовых групп товаров. Кроме того, при установлении однородности учитывалось, что сравниваемые товары относятся к недорогим товарам широкого потребления и краткосрочного пользования, степень внимательности к которым у покупателей снижена, и, соответственно, вероятность смешения увеличена.

Таким образом, вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ следует признать обоснованным.

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

удовлетворить возражение, поступившее 07.05.2020, изменить решение Роспатента от 29.03.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019711139.