

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454) (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 26.05.2022 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Винсадский молочный завод», Ставропольский край, Предгорный р-н, с. Винсады (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021723920, при этом установлено следующее.



Регистрация товарного знака «» по заявке № 2021723920 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 20.04.2021 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров и услуг 29, 35 классов МКТУ.

Роспатентом 26.01.2022 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021723920 в отношении всех указанных в заявке товаров и услуг в связи с несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3, 6 статьи 1483 Кодекса. Согласно заключению по результатам экспертизы заявленного обозначения, являющемуся неотъемлемой

частью решения Роспатента от 26.01.2022, несоответствие заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3, 6 статьи 1483 Кодекса обосновано следующим.

Входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «НАТУРАЛЬНЫЙ ПРОДУКТ», «ТРАДИЦИИ КАЧЕСТВА», «ВИНСАДСКИЙ МОЛОЧНЫЙ ЗАВОД», элемент «100 %» не обладают различительной способностью, указывают на вид, свойства, назначение товаров и услуг, в связи с чем, как указал сам заявитель в графе (526), являются неохраняемыми на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Словесный элемент «ВИНСАДСКОЕ» (прилагательное, производное от географического названия «ВИНСАДЫ» – село, образует муниципальное образование «Сельское поселение Винсадский сельсовет» Предгорного района Ставропольского края. / см. <http://винсады.рф/>), не обладает различительной способностью, указывает на место производства товаров, в связи с чем является неохраняемым на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Поскольку в состав заявленного обозначения включен словесный элемент «ВИНСАДСКИЙ МОЛОЧНЫЙ ЗАВОД», то применительно к части заявленных товаров и услуг 29, 35 классов МКТУ, не относящихся к деятельности молочного завода, заявленное обозначение не соответствует пункту 3 статьи 1483 Кодекса, так как способно вводить потребителя в заблуждение относительно назначения товаров и услуг.

Также заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным



знаком «» по свидетельству № 763115 (приоритет от 01.08.2019), зарегистрированным на имя Акционерного общества «Винсадское», Ставропольский край, Предгорный р-н, с. Винсады, в отношении однородных товаров и услуг 29, 35 классов МКТУ. Буквы «АО» не охраняемые.

В возражении, поступившем 26.05.2022, заявитель указал, что получил согласие АО «Винсадское» на регистрацию заявленного обозначения на имя

заявителя, при этом не возражает относительно применения положений пункта 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

На основании изложенного заявитель просил удовлетворить возражение и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке № 2021723920 в качестве товарного знака в отношении части заявленных услуг.

Оригинал согласия АО «Винсадское» от 02.08.2021 представлен в материалы дела 16.08.2022.

При рассмотрении возражения на заседаниях от 29.06.2022 и 28.07.2022 коллегией с учетом положений пункта 45 Правил ППС было указано на то, что «молочный завод» – предприятие, перерабатывающее молоко для реализации его в цельном виде, а также в виде диетических и других молочных продуктов. Молочные заводы подразделяют на городские, вырабатывающие цельномолочную продукцию, молочноконсервные комбинаты и комбинаты по производству сухих детских молочных продуктов, маслодельные и сыродельные заводы. Сыры и масло обычно вырабатывают на одном заводе (см. Ветеринарный энциклопедический словарь. — М.: «Советская Энциклопедия». Главный редактор В.П. Шишков. 1981, https://veterinary.academic.ru/3205/МОЛОЧНЫЙ_ЗАВОД).

Согласно Техническому регламенту Таможенного союза «О безопасности молока и молочной продукции» (ТР ТС 033/2013), «молочная продукция» - это продукты переработки молока, включающие в себя молочный продукт, молочный составной продукт, молокосодержащий продукт, молокосодержащий продукт с заменителем молочного жира, побочный продукт переработки молока, продукция детского питания на молочной основе, адаптированные или частично адаптированные начальные или последующие молочные смеси (в том числе сухие), сухие кисломолочные смеси, молочные напитки (в том числе сухие) для питания детей раннего возраста, молочные каши, готовые к употреблению, и молочные каши сухие (восстанавливаемые до готовности в домашних условиях питьевой водой) для питания детей раннего возраста.

В отношении товаров «закваска сычужная; йогурт; кварк; кефир; коктейли молочные; крем сливочный; кумыс; масло сливочное; молоко; молоко с

повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко скисшее; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; продукты молочные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана; сыворотка молочная; сырники; сыры; творог; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные» заявленное обозначение соответствует пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса, поскольку не порождает неверного представления относительно вида, свойств, назначения товаров.

Что касается товаров «вещества жировые для изготовления пищевых жиров; желе пищевое; жиры животные пищевые; жиры пищевые; масла пищевые; пудинг белый; смеси жировые для бутербродов», то имеющиеся в перечне заявки формулировки не позволяют отнести данные товары к молоку, молочным и молкосодержащим продуктам, но и не ориентируют иным образом. В связи с указанным заявителю предлагается представить уточнение приведенных позиций, либо отказаться от них как предполагающих возможность заблуждения потребителей.

Для остальных заявленных товаров и услуг коллегия усматривает несоответствие заявленного обозначения пункту 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Ознакомившись с указанными мотивами, заявитель 05.08.2022 представил дополнение к возражению, в котором приведен уточненный перечень товаров и услуг, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, а именно:

29 - вещества молочные жировые для изготовления пищевых жиров; желе пищевое молочное; жиры животные молочные пищевые; жиры пищевые молочные; закваска сычужная; йогурт; кварк; кефир; коктейли молочные; крем сливочный; кумыс; масла пищевые молочные; масло сливочное; молоко; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко скисшее; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; продукты молочные; пудинг белый молочный; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; смеси жировые для бутербродов молочные;

сметана; сыворотка молочная; сырники; сыры; творог; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные;

35 - демонстрация товаров; маркетинг; маркетинг целевой; организация торговых ярмарок; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; радиореклама; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы убедительными.

С учетом даты (20.04.2021) поступления заявки № 2021723920 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше 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 Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определённого вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с пунктом 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырьё, из которого изготовлен товар.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 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.

В соответствии с пунктом 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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 пунктом 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.

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.

Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42 – 44 Правил.

В соответствии с пунктом 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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).

В соответствии с абзацем пятым пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в подпунктах 1 и 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Согласно пункту 46 Правил согласие правообладателя составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2021723920 подано



комбинированное обозначение «  » в виде прямоугольной этикетки, содержащей словесные и изобразительные элементы. Изобразительный элемент представлен в виде круга с волнистыми синими краями и стилизованными синими лентами справа и слева от круга. По центру круга расположена композиция посуды, выполненной в коричневом цвете. Композицию огибает голубая окружность. Вдоль окружности расположен словесный элемент «100 % НАТУРАЛЬНЫЙ ПРОДУКТ ТРАДИЦИИ КАЧЕСТВА», выполненный буквами русского алфавита в красном цвете. Между словесными элементами расположены точки голубого цвета. Над изображением круга расположен словесный элемент «ВИНСАДСКОЕ», выполненный буквами русского алфавита в синем цвете. Под изображением круга расположена композиция оригинальных узоров, выполненных в синем и голубом цветах. Также на этикетке расположена композиция оригинальных синих узоров со словесными элементами «ВИНСАДСКИЙ МОЛОЧНЫЙ ЗАВОД» и «ВМЗ», выполненными буквами русского алфавита в синем цвете. Эти композиционные элементы дублируются дважды. Слева от всех элементов расположена стилизованная лента синего цвета. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: синий, красный,

голубой, коричневый, серый. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 29 и 35 классов МКТУ, указанных в дополнении от 05.08.2022.

Оспариваемым решением установлено несоответствие заявленного обозначения пунктам 1, 3 (1) и 6(2) статьи 1483 Кодекса.

Как указывалось в уведомлении от 29.07.2022 «МОЛОЧНЫЙ ЗАВОД» – предприятие, перерабатывающее молоко для реализации его в цельном виде, а также в виде диетических и других молочных продуктов, вследствие чего данное словосочетание представляет собой указание конкретного вида предприятия и не соответствует условиям охраноспособности в качестве товарного знака на основании подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Слова «ВИНСАДСКОЕ», «ВИНСАДСКИЙ» представляют собой прилагательные, образованные от географического названия «ВИНСАДЫ» (село, образует муниципальное образование «Сельское поселение Винсадский сельсовет» Предгорного района Ставропольского края. / см. <http://винсады.рф/>), следовательно, указывают на место производства товаров/услуг, в связи с чем являются неохранными на основании положений подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

«ПРОДУКТ» – 1) предмет как результат человеческого труда (обработки, переработки, исследования) (например, продукты производства, продукты обмена, продукты перегонки нефти, книга продукт многолетнего труда); 2) следствие, результат, порождение чего-нибудь (переносное, книжное) (например, язык продукт исторического развития); 3) предметы питания, съестные припасы (например, молочные продукты, запасы продуктов) (Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/187658>).

«НАТУРАЛЬНЫЙ» – 1) относящийся к области естественных наук (устаревшее) (например, натуральная история); 2) соответствующий природе вещей, действительности (например, портрет в натуральную величину); 3) относящийся к оплате натурой (в 5 значении), не деньгами (например, натуральный налог, натуральный обмен); 4) настоящий, подлинный, природный, не искусственный (например, натуральный шёлк, мех, натуральный кофе); 5) вполне естественный,

непритворный (натуральный смех, натуральные жесты) (Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/120426>).

«Натуральный молочный продукт» – согласно ГОСТ Р 51074-97 - молочный продукт без добавления каких-либо веществ, в том числе воды (<http://www.glossary.ru>).

Как видно, применительно к испрашиваемым товарам и услугам, словосочетание «НАТУРАЛЬНЫЙ ПРОДУКТ» является их характеристикой, вследствие чего не подлежит правовой охране на основании подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

«ТРАДИЦИИ» – мн.число от существительного «ТРАДИЦИЯ», означающего 1) то, что перешло от одного поколения к другому, что унаследовано от предшествующих поколений (например, идеи, взгляды, вкусы, образ действий, обычаи); 2) обычай, установившийся порядок в поведении, в быту (Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/243910>).

«КАЧЕСТВО» – 1) совокупность существенных признаков, свойств, особенностей, отличающих предмет или явление от других и придающих ему определённую (спец.); 2) то или иное свойство, признак, определяющий достоинство чего-нибудь (Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/81698>).

Словосочетание «ТРАДИЦИИ КАЧЕСТВА» указывают на то, что товар соответствует обычным, установившимся требованиям качества, следовательно, выступает характеристикой испрашиваемых товаров и услуг, относится к неохранным элементам на основании подпункта 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Элемент «100 %» состоит из числа «100» и общепринятого математического знака «%», применяемого для обозначения относительных величин, выполненных стандартным шрифтом, лишенных каких-либо отличительных признаков, что свидетельствует об отсутствии у этого элемента различительной способности на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вывод экспертизы в части несоответствия обозначения пункту 1 статьи 1483 Кодекса, касающийся неохраноспособности элементов «ВИНСАДСКОЕ»,

«НАТУРАЛЬНЫЙ ПРОДУКТ», «ТРАДИЦИИ КАЧЕСТВА», «ВИНСАДСКИЙ МОЛОЧНЫЙ ЗАВОД», «100 %», заявителем не оспаривается.

Коллегия отмечает, что заявленное комбинированное обозначение представлено в виде этикетки и содержит множество взаимосвязанных элементов, среди которых названные элементы «ВИНСАДСКОЕ», «НАТУРАЛЬНЫЙ ПРОДУКТ», «ТРАДИЦИИ КАЧЕСТВА», «ВИНСАДСКИЙ МОЛОЧНЫЙ ЗАВОД», «100 %», хотя и присутствуют в обозначении, но не доминируют, поэтому могут быть указаны в качестве неохраняемых элементов товарного знака на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, экспертизой указывалось, что ввиду смыслового содержания элемента «МОЛОЧНЫЙ ЗАВОД», он может порождать неверное представление потребителей относительно свойств и назначения товаров и услуг.

Вместе с тем коллегией принято во внимание сокращение заявителем перечня испрашиваемых товаров и услуг, для которых не установлена возможность введения потребителя в заблуждение, поскольку все испрашиваемые, согласно дополнению от 05.08.2022, товары являются молочной продукцией, а услуги относятся к услугам продвижения товаров, то есть к деятельности, сопутствующей производству заявленных товаров.

Таким образом, сокращение заявителем испрашиваемого перечня товаров и услуг преодолевает указанные в оспариваемом решении Роспатента мотивы для отказа в регистрации заявленного обозначения, предусмотренные пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Коллегией также исследовано соответствие заявленного обозначения пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса в связи с противопоставлением товарного знака по свидетельству № 763115.



Противопоставленный товарный знак «  » является комбинированным, представлен в виде прямоугольника, содержащего

стилизованные изображения колосьев, поля и солнца, а также словесный элемент «АО ВИНСАДСКОЕ», расположенный на двух строках. Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: желтый, оранжевый, красный, зеленый, ярко-зеленый, темно-зеленый, серо-голубой, серый, бежевый, телесный, коричневый. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров и услуг 29, 30, 31, 35, 39, 44 классов МКТУ с указанием букв «АО» в качестве неохраняемого элемента.

Заявитель в своем возражении не оспаривает правомерность противопоставления знака по свидетельству № 763115. Однако указывает на обстоятельства, которые не могли быть учтены при подготовке заключения по результатам экспертизы заявленного обозначения.

К указанным обстоятельствам относится тот факт, что правообладателем противопоставленного знака по свидетельству № 763115 предоставлено согласие от 02.08.2021 на регистрацию товарного знака по заявке № 2021723920 на имя заявителя в отношении всех первоначально заявленных товаров и услуг.

Следует учитывать, что:

- противопоставленный знак по свидетельству № 763115 не является общеизвестным в Российской Федерации товарным знаком,

- противопоставленный знак по свидетельству № 763115 не является коллективным товарным знаком;

- в исполнении заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака имеются существенные графические отличия;

- элемент «Винсадское» является неохраняемым элементом заявленного обозначения.

С учетом сказанного коллегия принимает во внимание представленное согласие, считает возможным снять имеющееся противопоставление.

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

удовлетворить возражение, поступившее 26.05.2022, отменить решение Роспатента от 26.01.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021723920.