

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии 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, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 31.08.2020 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №590274, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "ГОРЫНЬ-2013", Республика Крым, город Симферополь (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.



Регистрация товарного знака « _____ » с приоритетом от 06.11.2014 по заявке № 2014737317 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 10.10.2016 за № 590274. Товарный знак зарегистрирован на имя Общества

с ограниченной ответственностью "ЮГТОРГ 2014", 295047, Республика Крым, г. Симферополь, ул. Узловая, 16, литера А, каб. 13 (далее – правообладатель), в отношении товаров 30 и услуг 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), перечисленных в перечне свидетельства.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 31.08.2020, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 590274 произведена в нарушение требований, установленных пунктами 3 и 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Лицу, подавшему возражение, принадлежит исключительное право на



товарный знак «» по свидетельству Российской Федерации № 572353 с приоритетом от 13.10.2014 (далее - противопоставленный товарный знак), зарегистрированный в отношении товаров 30 класса МКТУ. Лицо, подавшее возражение, считает, что оспариваемый товарный знак является сходным с противопоставленным товарным знаком, так как включает в свой состав тождественный словесный элемент “БУЛКИН” и сходную изобразительную композицию в виде круга, пересеченного лентой, на фоне которого изображен повар с хлебом, следовательно, можно сделать вывод, что в сопоставляемые обозначения заложена одна и та же идея. Изложенное приводит к выводу о сходстве противопоставленного товарного знака и оспариваемого товарного знака по фонетическому, визуальному, а также семантическому критериям сходства комбинированных обозначений.

Схожесть изображений может ввести потребителя в заблуждение в отношении производителя товара. Обозначения товарных знаков идентичны по своему стилю и

характеру изобразительных элементов, имеют одинаковый смысл, являются симметричными, что усиливает сходство и более того, могут быть восприняты в глазах рядового потребителя (если оба обозначения не будут располагаться рядом друг с другом) как относящиеся к одному производителю и ощущаться как тождественные.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 683839 недействительным в отношении всех товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В подтверждение изложенных доводов к возражению приложены следующие материалы:

1. Выписка из ЕГРЮЛ по ООО «ЮГТОРГ 2014»;
2. Выписка из ЕГРЮЛ по ООО «Горынь-2013»;
3. Сведения из Открытых реестров ФИПС в отношении товарных знаков по свидетельствам № 590274 и № 572353.

В адрес Федеральной службы по интеллектуальной собственности 29.11.2020 поступило ходатайство от лица, подавшего возражение, о приобщении к материалам дела следующих документов: фото на 5 листах с приложением копии кассового чека на 1 листе (4).

На заседании коллегии, состоявшемся 09 ноября 2020 года, правообладатель представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- основным индивидуализирующим элементом противопоставленного товарного знака по свидетельству №572353, является его словесный элемент «БУЛКИН», поскольку именно с него начинается восприятие данного товарного знака, в силу его центрального и начального расположения; в свою очередь оспариваемый товарный знак является комбинированным, в связи с чем основная функция индивидуализации данного товарного знака лежит на его композиционно-графическом исполнении; данный вывод обоснован тем, что словесный элемент “Месье Булкин” является зрительно не активным в силу малого размера и

исполнения его в бледно-желтом цвете; в оспариваемом товарном знаке доминирует именно изображение повара;

- графическое исполнение оспариваемого товарного знака существенно отличается от композиционного исполнения противопоставленного товарного знака. В частности, в оспариваемом товарном знаке изображение повара носит более реалистичный характер; изображение повернуто в правую сторону, а в руке у повара стилизованное блюдо с изображением хлеба (демонстрирует качественный товар). В противопоставленном товарном знаке изображение повара носит карикатурный характер, изображение направлено в правую сторону, повар изображен с протянутой рукой (приглашает войти в заведение).

- использование в сравниваемых знаках стилистических решений в виде изображения повара в окружности, под которым расположена лента, то данные элементы являются часто применяемыми и присутствуют на этикетках различных производителей; в подтверждение данного довода следует привести в пример



следующие регистрации: « СИБИРСКИЙ ПОВАР » по свидетельству №280309,



« » по свидетельству №273072, « ВЕСЕЛЫЙ ПОВАР » по свидетельству



№192938, « » по свидетельству № 422195, « ШУСТРЫЙ ПОВАР » по свидетельству №541966;



- судебной практикой подтверждается довод о том, что часто используемые различными производителями элементы обладают слабой различительной

способностью (находит отражение в решениях Суда по интеллектуальным правам по делам №№ СИП-626/2016, СИП-718/2016, СИП-717/2016, СИП-687/2019, СИП-1071/2019);

-что касается несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, то лицом, подавшим возражение, не представлено сведений, свидетельствующих о возможности ввода потребителей в заблуждение оспариваемым товарным знаком относительно лица, производящего товары;

- правообладателем оспариваемого товарного знака подано исковое заявление в Суд по интеллектуальным правам о досрочном прекращении противопоставленного товарного знака по свидетельству №572353 в связи с его неиспользованием (СИП-669/2020); учитывая отсутствие факта использования противопоставленного товарного знака лицом, подавшим возражение, отсутствует какая-либо угроза смешения сравниваемых товарных знаков в гражданском обороте;

- оспариваемый товарный знак соответствует требованиям пунктов 3 и 6(2) статьи 1483 Кодекса.

На основании изложенного правообладателем изложена просьба отказать в удовлетворении возражения, поступившего 31.08.2020, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 590274.

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

С учетом даты (13.10.2014) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс (с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12.03.2014 № 35-ФЗ, вступивших в силу 01.10.2014) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322 (далее – Правила).

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.

Согласно пункту 2.5.1 Правил к ложным или способным ввести в заблуждение потребителя 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.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

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.

Согласно пункту 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

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 (подпункт (а) пункта 14.4.2.2 Правил).

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 (подпункт (б) пункта 14.4.2.2 Правил).

Смысловое сходство определяют 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 (подпункт (в) пункта 14.4.2.2 Правил).

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (подпункт (г) пункта 14.4.2.2 Правил). Согласно пункту 43 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

Согласно пункту 14.4.2.3 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными обозначениями, с объемными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

Сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- внешняя форма;
- наличие или отсутствие симметрии;
- смысловое значение;
- вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.);
- сочетание цветов и тонов.

Перечисленные признаки могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 14.4.2.4 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, приведенные в пунктах 14.4.2.2, 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Материалы возражения свидетельствуют о том, что лицо, его подавшее,



является правообладателем товарного знака «  » по свидетельству № 572353 который, по мнению лица, подавшего возражение, является сходным до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, что позволяет признать Общество с ограниченной ответственностью "ГОРЫНЬ-2013" лицом, заинтересованным в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №590274.

В качестве основания для признания недействительным предоставления



правовой охраны товарному знаку «
№590274 лицом, подавшим возражение, указывается несоответствие произведенной регистрации требованиям пунктов 3 и 6 (2) статьи 1483 Кодекса и противопоставляется вышеуказанный товарный знак.



Оспариваемый товарный знак «
№590274 с приоритетом 13.10.2014 является комбинированным, состоит из словесных элементов “МЕСЬЕ БУЛКИН”, выполненных буквами русского алфавита, и изображения повара, держащего на левой руке поднос с хлебом. Изображение повара заключено в окружность и украшено лентой в нижней части обозначения. Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: бежевый, слоновая кость, желтая сера, дынно-желтый, красный, коричнево-оливковый, белый и зарегистрирован в отношении товаров 30 и услуг 35 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «»
по свидетельству № 572353 является комбинированным. Словесные элементы обозначения «БУЛКИН», «ТОРГОВАЯ МАРКА», выполнены буквами русского алфавита, при этом словесный элемент «БУЛКИН», выполнен крупным шрифтом и расположен внутри графической ленты по центру обозначения, а словесные элементы «ТОРГОВАЯ МАРКА» выполнены мелким шрифтом и указаны в качестве неохраняемых. Изобразительный элемент обозначения представляет собой стилизованное изображение повара, правая рука которого вытянута, а левая рука изображает жест «хорошо» (большой палец поднят вверх, остальные сложены). Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: светло-желтый, желтый, белый, красный, черный, серый, и зарегистрирован в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Сравнительный анализ оспариваемого и противопоставляемого товарных знаков показал следующее.

Сравниваемые товарные знаки являются комбинированными. В комбинированных товарных знаках, как правило, основным индивидуализирующим элементом является словесный элемент, так как именно он легче запоминается, чем изобразительный, подлежит фонетическому воспроизведению.

В состав сравниваемых товарных знаков входит тождественный словесный элемент «БУЛКИН», который в свою очередь в противопоставленном знаке является единственным словесным элементом.

Дополнительный словесный элемент «МЕСЬЕ» в оспариваемом товарном знаке семантически не изменяет словесный элемент «БУЛКИН» и не придает ему

качественно иного смыслового восприятия. Слово “БУЛКИН” является вымышленным, однако в связи с образованием его от существительного “БУЛКА”, данный элемент вызывает ассоциации с хлебобулочным изделием.

Таким образом, сравниваемые товарные знаки являются сходными за счет вхождения в их состав фонетически и семантически тождественного словесного элемента “БУЛКИН”, выполненного в обоих случаях буквами одинакового алфавита.

Общее впечатление от сравниваемых знаков сходное, так как оба включают в свой состав изображение повара и словесный элемент «БУЛКИН». Довод правообладателя о частом использовании изображения повара и его характеристике как слабого элемента в этой связи принят во внимание коллегией, однако, коллегией установлено сходство именно сильных элементов, что обуславливает сходство сравниваемых обозначений в целом.

При совпадении основного индивидуализирующего словесного элемента сравниваемых товарных знаков - элемента “БУЛКИН”, отличия в изобразительных элементах, не приводят к отсутствию ассоциирования сравниваемых обозначений друг с другом. Следовательно, сравниваемые товарные знаки являются сходными.

Анализ однородности товаров 30 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы оспариваемый и противопоставленный товарные знаки, показал следующее.

Следует отметить, что в рамках делопроизводства по заявке № 2014737317, Роспатентом уже было установлено сходство до степени смешения между



обозначением “” и товарным знаком “” по свидетельству №572353. В результате указанного противопоставления, обозначение по заявке №2014737317 было зарегистрировано в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ *“ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением*

эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы, за исключением эфирных масел; бадьян; блюда на основе лапши; ванилин (заменитель ванили); ваниль (ароматизатор); вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого (пищевой лед); вода морская для приготовления пищи; водоросли (приправа); гвоздика (пряность); глюкоза для кулинарных целей; горчица; добавки глютенковые для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; изделия макаронные; имбирь (пряность); йогурт замороженный (мороженое); какао; камень винный для кулинарных целей; тартрат калия кислый для кулинарных целей; каперсы; карри (приправа); кетчуп (соус); клейковина пищевая; корица (пряность); кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; куркума; лапша; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; майонез; макароны; мальтоза; мамалыга; маринады; мед; молочко маточное пчелиное; мороженое; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; орех мускатный; паста соевая (приправа); патока; перец; перец душистый; перец стручковый (специи); песто (соус); подливки мясные; попкорн; порошки для мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; прополис; пряности; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые (соусы); релиш (приправа); ростки пшеницы для употребления в пищу; сахар пальмовый; сахар; семя анисовое; семя льняное для употребления в пищу; сироп золотой; сироп из мелассы; сода пищевая (натрия бикарбонат для приготовления пищи); солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет (мороженое); составы для глазирования ветчины; соус соевый; соус томатный; соусы (приправы); соусы для пасты; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; травы огородные консервированные (специи); уксус; уксус пивной; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цикорий (заменитель кофе);

чай; чай со льдом; чатни (приправа); чоу-чоу (приправа); шафран (специи); экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел”, которые, по мнению экспертизы не являются однородными товарам противопоставленного товарного знака по свидетельству №572353.

Вместе с тем, часть товаров 30 класса МКТУ, в отношении которых предоставлена охрана оспариваемому товарному знаку, является однородной товарам противопоставленного товарного знака.

Так, все товары 30 класса МКТУ, в отношении которых предоставлена охрана противопоставленному товарному знаку, могут быть объединены такими родовыми группами, как продукты мукомольно-крупяные (*мука; мука бобовая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; хлебобулочные изделия; продукты мукомольного производства*), продукты зерновые (*зерновые продукты, батончики злаковые, хлопья [продукты зерновые]*), изделия и кушанья на основе муки (*сухари; кушанья мучные; хлеб*), изделия кондитерские (*изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамель [конфеты]; конфеты; крекеры; крем заварной*), блюда готовые (*кулебяки с мясом; пицца; чизбургеры [сэндвичи]*).

Указанным группам товаров 30 класса МКТУ однородны следующие товары оспариваемого товарного знака *«ванилин (заменитель ванили); ваниль (ароматизатор); ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы, за исключением эфирных масел; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; мята для кондитерских изделий; пудра для кондитерских изделий»* (продукты вспомогательные пищевые); *“блюда на основе лапши; вермишель; изделия макаронные; лапша; макароны; мамалыга; подливки мясные; попкорн; порошки пекарские; ростки пшеницы для употребления в пищу; спагетти; семя льняное для*

употребления в пищу" (продукты зерновые, изделия и кушанья на основе муки, готовые блюда). Сравнимые товары имеют идентичное назначение, условия реализации и круг потребителей.

Таким образом, в отношении указанной выше части товаров 30 класса МКТУ сравнимые товарные знаки являются сходными до степени смешения, следовательно, предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №590274 в отношении этой части, не соответствует требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса.

Что касается остальных товаров 30 класса МКТУ оспариваемого товарного знака *“бадьян; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого (пищевой лед); вода морская для приготовления пищи; водоросли (приправа); гвоздика (пряность); глюкоза для кулинарных целей; горчица; загустители для пищевых продуктов; закваски; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; имбирь (пряность); йогурт замороженный (мороженое); какао; камень винный для кулинарных целей; тартрат калия кислый для кулинарных целей; каперсы; карри (приправа); кетчуп (соус); клейковина пищевая; корица (пряность); кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; куркума; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; майонез; мальтоза; маринады; мед; молочко маточное пчелиное; мороженое; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; орех мускатный; паста соевая (приправа); патока; перец; перец душистый; перец стручковый (специи); песто (соус); порошки для мороженого; порошок горчичный; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; прополис; пряности; пюре фруктовые (соусы); релиш (приправа); сахар пальмовый; сахар; семя анисовое; сироп золотой; сироп из мелассы; сода пищевая (натрия бикарбонат для приготовления пищи); солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет (мороженое); составы для глазирования ветчины; соус соевый; соус томатный;*

соусы (приправы); соусы для пасты; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; травы огородные консервированные (специи); уксус; уксус пивной; цветы или листья, используемы в качестве заменителей чая; цикорий (заменитель кофе); чай; чай со льдом; чатни (приправа); чоу-чоу (приправа); шафран (специи); экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел”, то указанные товары относятся к таким родовым группам как мороженое, чай, кофе, какао и напитки на их основе, специи, приправы и соусы, сахара и продукты пчеловодства.

Данные товары неоднородны мукомольным и зерновым изделиям, кондитерским и готовым изделиям и блюдам. Сравнимые товары отличаются по виду товара, его составу, относятся к разным родовым группам (замороженные десерты, товары для охлаждения, подсластители, растворимые напитки - в одном случае, кондитерские изделия, зерновые продукты, хлебобулочные изделия, - в другом), имеют разное назначение, разный круг потребителей и разные условия реализации.

Кроме того, согласно пункту 162 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23 апреля 2019 года № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», при определении вероятности смешения также могут учитываться представленные лицами, участвующими в деле, доказательства фактического смешения обозначения и товарного знака, такие как используется ли товарный знак правообладателем в отношении конкретных товаров, длительность и объем использования товарного знака правообладателем, степень известности, узнаваемости товарного знака, наличие у правообладателя серии товарных знаков, объединенных общим со спорным обозначением элементом.

С учетом указанного разъяснения длительность и объем использования товарного знака правообладателем; степень известности, узнаваемости товарного знака являются дополнительными (квалифицирующими) обстоятельствами, свидетельствующими о наличии угрозы смешения сравниваемых обозначений.

Лицом, подавшим возражение, не представлено документов, свидетельствующих о введении им в гражданский оборот товаров 30 класса МКТУ,

маркированных заявленным обозначением. Вместе с тем, дополнительными материалами (4) подтвержден факт присутствия на рынке муки, маркированной, в том числе, изобразительным элементом идентичным оспариваемому товарному знаку. На упаковке муки присутствует указание на изготовителя: «ООО ЮГТОРГ 2014» без уточнения адреса такого юридического лица. Сведения единого государственного реестра юридических лиц свидетельствуют о том, что юридическое лицо, с наименованием «ЮГТОРГ 2014» является единственным на территории Российской Федерации. Таким образом, использование правообладателем оспариваемого товарного знака нашло подтверждение материалами дела.

Вместе с тем в отсутствии выводов и решения суда по делу о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №572353 (СИП-669/2020), коллегия не может учесть довод правообладателя о том, что лицом, подавшим возражение, противопоставленный товарный знак не используется.

Коллегия руководствуется исключительно документами, представленными в дело, и может сделать вывод об использовании правообладателем оспариваемого товарного знака, а также об отсутствии аналогичных сведений относительно лица, подавшего возражение.

Таким образом, в отсутствии дополнительных сведений, исключających возможность смешения сходных товарных знаков на рынке, коллегия руководствуется исключительно изложенными выше выводами о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса.

Что касается доводов возражения о способности оспариваемого товарного знака вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара, то они не доказаны материалами возражения.

Способность введения в заблуждение обозначением в целом не является очевидной, и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и его изготовителе.

Лицо, подавшее возражение, указывает на то, что способность оспариваемого обозначения вводить потребителей в заблуждение основана на ассоциациях этого обозначения с лицом, подавшим возражение, как производителем товара, основанных на предшествующем опыте потребителей.

Для вывода о возникновении указанной ассоциации, связанной с иным производителем товаров (лицом, оказывающим услуги), необходимо наличие доказательств, подтверждающих не только факт производства товара иным лицом с использованием оспариваемого товарного знака, но и доказательств, подтверждающих возникновение у потребителей стойкой ассоциативной связи между товаром и его производителем.

Таким образом, у коллегии нет оснований для признания оспариваемого товарного знака по свидетельству № 590274 не соответствующим пункту 3(2) статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 31.08.2020, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 590274 недействительной в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ “ванилин (заменитель ванили); ваниль (ароматизатор); ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы, за исключением эфирных масел; блюда на основе лапши; вермишель; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; изделия макаронные; лапша; макароны; мамалыга; мята для кондитерских изделий; подливки мясные; попкорн; порошки пекарские; пудра для кондитерских изделий; ростки пшеницы для употребления в пищу; спагетти; семя льняное для употребления в пищу”.