

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 28.07.2017, поданное АО «Фирма Невская сушка», г. Санкт-Петербург (далее - лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 546321, при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2010731682 с приоритетом от 04.10.2010 зарегистрирован 12.09.2012 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за № 546321 на имя ООО «Трейд-НН», г. Нижний Новгород (далее – правообладатель) в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства. Срок действия регистрации 04.10.2020.

Свидетельство № 546321 выдано на имя правообладателя на основании договора об отчуждении исключительного права, зарегистрированного Роспатентом за № РД0175629 от 22.06.2015.

Согласно описанию, приведенному в материалах дела, оспариваемый товарный знак является словесным и представляет собой слово ***Малютка***, выполненное буквами русского алфавита.

В поступившем 28.07.2017 возражении выражено мнение лица, подавшего возражение, о том, что регистрация № 546321 товарного знака произведена в нарушение требований, установленных пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак «Малютка» воспроизводит наименование конкретного товара, включенного в ассортиментный ряд хлебобулочных

бараночных изделий, наряду с другими разновидностями наименований группы однородной продукции, одного функционального (потребительского) назначения и идентифицируемой одинаковыми характеристиками (сушки ванильные, любительские, малютка, чайные, челночок и др.), закрепленное в Государственном стандарте Российской Федерации ГОСТ 7128-91, «ИЗДЕЛИЯ ХЛЕБОБУЛОЧНЫЕ БАРАНОЧНЫЕ (Технические условия)», введенным в действие 01.01.1993 г.;

- согласно пункту 1 Постановления Госстандарта РФ от 30.01.2004 г. № 4 «О национальных стандартах Российской Федерации» межгосударственный стандарт ГОСТ 7128-91 наряду с другими признан национальным стандартом со дня вступления в силу Закона о техническом регулировании, т.е. с 01.07.2003 г.;

- согласно п. 1.4.1. и п. 1.4.3. ГОСТ 7128-91 маркировка должна содержать следующие данные: наименование продукта (изделия), наименование, местонахождение изготовителя, наименование страны происхождения, товарный знак изготовителя (при его наличии) и др. характеристики товара;

- в информационном письме «О некоторых вопросах экспертизы товарных знаков, применяемых в технических регламентах и национальных (государственных) стандартах» от 19.02.2010 г. указано, что «... национальные стандарты могут содержать требования к терминологии в той или иной деятельности, а также справочную литературу о конкретном товаре, включая определения понятия товара и понятия процесса его производства, характеристики товара, требования к сырью, из которого изготавливается товар, и к упаковке»;

- национальный стандарт, так и информационное письмо Роспатента не были учтены экспертизой при вынесении решения о регистрации оспариваемого товарного знака, в том числе для товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия»;

- в настоящее время помимо ГОСТа 7128-91 промышленные предприятия, изготавливающие хлебобулочные бараночные изделия, используют «Сборник технологических инструкций для производства хлебобулочных изделий» (далее - сборник), который был издан в 1989 г. и в который были включены инструкции на производство различных видов баранок, сушек и бубликов, в том числе с указанием их рецептур;

- в сборнике систематизирован и представлен полный товарный ассортимент (ассортимент - совокупность сортов и/или разновидностей какого-либо товара) хлебобулочных бараночных изделий, выпускаемых предприятиями данной отрасли;
- в 1998 г. Государственным научно-исследовательским институтом хлебопекарной промышленности (ГОСНИИХП) был выпущен «Сборник рецептур на хлебобулочные изделия, вырабатываемые по государственным стандартам», в котором также была представлена рецептура на сушку «малютка» по ГОСТ 7128-91;
- разновидность бараночных хлебобулочных изделий под наименованием «малютка» хорошо известна специалистам в хлебопекарной промышленности более 30 лет;
- наименование бараночных изделий «малютка» упоминается и в курсовой работе «Исследование качества бараночных изделий», размещенной на соответствующем портале сети Интернет с 06.05.2010 г.;
- обозначение «малютка» на товарном рынке хлебобулочных изделий бараночных существует с советского периода времени, данный товар открыто и добросовестно выпускался различными производителями на всей территории СССР и Российской Федерации задолго до даты приоритета оспариваемого товарного знака и в настоящее время;
- в данной отрасли хлебопекарного производства действовали и/или действуют и другие стандарты: ГОСТ Р 53882-2010 «Изделия хлебобулочные бараночные. Общие технические условия», ГОСТ 32124-2013 «Изделия хлебобулочные бараночные. Общие технические условия», в каждом из которых есть отсылка к «бараночным хлебобулочным изделиям конкретных наименований...» и к «ГОСТ 7128...»;
- в настоящее время обозначение «малютка» воспринимается специалистами как конкретное наименование бараночных изделий хлебобулочного производства с известной рецептурой;
- для специалистов хлебопекарного производства «малютка» - это наименование сушки с конкретными показателями пищевой и биологической ценности, а также

органолептическими, физико-химическими показателями и т.д., а не слово лексики русского языка в значении «маленький ребёнок, младенец»;

- рядовые покупатели сушки с наименованием «малютка» знают её, в первую очередь, по форме изделия, поверхности, цвету, хрупкости, т.е. по органолептическим свойствам;

- наименование «малютка» как разновидность (сорт) сушки лицо, подавшее возражение, использует в своей хозяйственной деятельности длительное время (с 1998 года);

- сертификаты качества, санитарно-эпидемиологические заключения, сертификаты соответствия (в настоящее время - декларации о соответствии) были получены за 10 лет до даты приоритета оспариваемого товарного знака. В архивах предприятия лица, подавшего возражение, сохранились протоколы лабораторных испытаний и т.п. до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- указание конкретного наименования «малютка» до даты приоритета оспариваемого товарного знака присутствовало и в технической документации других хозяйствующих субъектов;

- высокое качество и, как следствие, популярность у покупателей (потребителей) выпускаемой лицом, подавшим возражение, продукции, в том числе с наименованием «малютка», отмечено множеством дипломов и наградами (например, «Золотая книга Санкт-Петербурга, составленная к 300-летию празднования города на Неве, 2003 год», публикации статей, в том числе каталог-справочник товароведов, данные Интернет – порталов);

- лицо, подавшее возражение, не только предлагало, но и поставляло контрагентам своей хозяйственной деятельности выпускаемую им продукцию, о чем свидетельствуют различные контракты, товарные накладные, итоговые отчёты по продажам и т.д.);

- наименование «малютка» как разновидность (сорт) сушки используют в хозяйственной деятельности производители технологического оборудования, в частности, делительно-закаточных машин для производства сушки «малютка», поставляя его хлебопекарным предприятиям;

- ОАО «ВЛАДИМИРСКИЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ», ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ПОСОЛЬСТВО ВКУСНОЙ ЕДЫ», ООО «ТОРГОВЫЙ дом «ОСТАНКИНСКИЙ ЗАВОД БАРАНОЧНЫХ ИЗДЕЛИЙ» как производители бараночных хлебобулочных изделий используют наименование «малютка» в качестве разновидности (сорта) сушки в своей хозяйственной деятельности помимо лица, подавшего возражение. Приведенные сведения иллюстрируют объемы реализованного товара с наименованием «малютка» каждым из предприятий с учётом даты начала выпуска этого товара, регионы поставок и т.д.;
- информация о предложениях к продаже оборудования (линий) для производства аналогичной продукции множественно представлена на Интернет-сайтах различных производителей хлебопекарного оборудования;
- на дату приоритета оспариваемого товарного знака, обозначение «малютка» было хорошо известно, по крайней мере, специалистам хлебопекарной промышленности, как наименование (сорт) хлебобулочного бараночного изделия, обладающего совокупностью определенных характеристик, обусловленных его рецептурой, разработанной ещё в 1988 г., и по отношению к товару «хлебобулочные изделия» носит описательный характер;
- использование различными производителями и специалистами в области хлебопекарной промышленности обозначения «малютка», как наименования разновидности (сорта) ассортиментного ряда бараночных изделий, позволяет утверждать, что на дату приоритета оспариваемого товарного знака «Малютка», данное обозначение не могло выполнять функцию товарного знака - индивидуализировать товар конкретного юридического лица, т.е. обозначение «малютка» не обладало различительной способностью;
- действия правообладателя при приобретении исключительного права на оспариваемый товарный знак являются недобросовестными и могут быть квалифицированы как злоупотребление правом. Так, правообладатель знал или должен был знать о том, что третьи лица на момент подачи заявки на регистрацию обозначения в качестве товарного знака (приобретения исключительного права на товарный знак посредством договора отчуждения) законно использовали

соответствующее обозначение для производимых ими товаров без регистрации его в качестве товарного знака.

На основании изложенного лицом, подавшим возражение, выражена просьба признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 546321 частично, а именно, в отношении товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия».

В подтверждение изложенных доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы:

- распечатка из базы данных ФИПС «Открытые реестры» оспариваемого товарного знака по свидетельству № 546321 «МАЛЮТКА» - [1];
- Государственный стандарт Российской Федерации ГОСТ 7128-91 - [2];
- выдержки из сборника технологических инструкций для производства хлебобулочных изделий, 1989 г. - [3];
- выдержки из сборника технологических инструкций для производства хлебобулочных изделий, распечатка из сети Интернет - [4];
- информационное письмо Роспатента от 19.02.2010 г. - [5];
- сборник рецептов на хлебобулочные изделия, вырабатываемые по стандартам, 1998 г. - [6];
- курсовая работа: Исследование качества бараночных изделий - [7];
- выдержки из ГОСТ Р 53882-2010, ГОСТ 32124-2013 - [8];
- рецептура на сушки, технологические указания лица, подавшего возражение - [9];
- сертификаты соответствия, сертификаты качества, санитарно-эпидемиологические заключения, декларации соответствия - [10];
- протоколы испытаний продукции ЗАО «Фирма Невская сушка» - [11];
- сопроводительное письмо Генерального директора ОАО «Заря» на передачу рецептуры и рецептура продукции - [12];
- Золотая книга Санкт-Петербурга (выдержки) и информация СМИ о предприятии «Фирма Невская сушка» - [13];
- каталоги-справочники (2009, 2008 гг.) и Интернет-портал - предложения к продаже ассортимента «Фирма Невская сушка» - [14];

- итоговые отчёты по продажам матценностей «Фирмы Невская сушка» (2003, 2005 гг.) - [15];
- контракт № 2 от 07.02.2000 г. с компанией «IGNIS CORP», Эстония, на поставку товара, таможенные декларации, счета-фактуры - [16];
- контракт № 1 от 01.02.2000 г. с компанией «OU OREL», Эстония, на поставку товара, таможенные декларации, счета-фактуры - [17];
- товарно-транспортные накладные на получение товарных ярлычков и пленки для упаковки товара - [18];
- обобщенные справки ОАО «ВЛАДИМИРСКИЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ», ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ПОСОЛЬСТВО ВКУСНОЙ ЕДЫ», ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ОСТАНКИНСКИЙ ЗАВОД БАРАНОЧНЫХ ИЗДЕЛИЙ», ООО «КБ-НС» - [19];
- распечатка архивной информации от 16-30 сентября 2005 г. электронной версии СМИ «Петербургское качество» - [20];
- информация из сети Интернет о предложениях к продаже оборудования для производства бараночных изделий с указанием рецептуры «малютка» - [21].

Правообладатель в установленном порядке был ознакомлен с возражением, поступившим 28.07.2017, и представил отзыв, в котором выразил несогласие с доводами возражения. Основные положения отзыва сведены к следующему:

- лицо, подавшее возражение, цитирует пункты 1.4.1, 1.4.3 и 4.4 ГОСТа 7128-91, которыми установлены требования к маркировке, характеризующей продукцию. В данных пунктах содержится оговорка о том, что соблюдение этих требований является добровольным, если требования содержатся в национальных стандартах;
- лицо, подавшее возражение, самостоятельно приняло решение о размещении на упаковке своей продукции обозначения, совпадающего (тождественного) с чужим товарным знаком;
- из материалов возражения, а также из выдержек Информационного письма Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 19.02.2010 №1 неясно, каким образом обозначение «малютка» может относиться к характеристикам товара;

- слово «малютка» не подпадает под положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса из отсутствия различительной способности, поскольку к не обладающим различительной способностью могут относиться обозначения, представляющие собой отдельные буквы, цифры, не имеющие характерного графического исполнения, сочетания, не имеющие словесного характера и т.д.;
- ссылки на «Сборник технологических инструкций для производства хлебобулочных изделий» от 1989 г. и курсовую работу [7] не состоятельны, поскольку они не имеют правового значения;
- в возражении отсутствуют результаты социологических исследований покупателей, результаты опросов специалистов отрасли, подтверждающих, что обозначение «малютка» вошло во всеобщее употребление как обозначение определённого сорта (разновидности) сушек;
- при восприятии обозначения «Малютка» (согласно словарным данным (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/855026>): «малютка» малютки (муж. и жен.) - маленький ребенок, младенец) потребителю требуются дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, чтобы прийти к заключению о том, какой именно смысл заложен в оспариваемый товарный знак;
- Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в постановлении от 06.07.2004 № 2606/04 указал, что «заинтересованному лицу необходимо доказать факт вхождения спорного обозначения во всеобщее употребление». Так, требование всеобщности предполагает, что обозначение должно потерять свою различительную способность для потребителей товара, его производителей или специалистов в данной конкретной области. Общеупотребимость обозначения только в кругу производителей или специалистов является недостаточной;
- доказательств того, что обозначение «малютка» является сортом хлебобулочных изделий и, в связи с этим, обладает описательным характером в отношении товаров 30 класса МКТУ, материалы возражения не содержат.

Также правообладатель изложил в отзыве просьбу о проведении заседания коллегии по рассмотрению настоящего возражения без его участия.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям,

предусмотренным подпунктами 1-4 пункта 2 и пунктом 3 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом.

При анализе материалов возражения, поступившего 28.07.2017, коллегией оценивалась заинтересованность лица, подавшего возражения, в его подаче.

Оценка представленных материалов [9-18;20] позволяет установить, что предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 546321 затрагивает интересы лица, подавшего возражение, по осуществлению хозяйственной деятельности по производству хлебобулочных изделий с использованием обозначения «Малютка». При этом лицо, подавшее возражение, осуществляет свою деятельность в той области, к которой относятся, в частности, оспариваемые товары. Таким образом, лицо, подавшее возражение, является заинтересованным в подаче настоящего возражения в отношении испрашиваемого перечня товаров 30 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, поступившего 28.07.2017, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты приоритета (04.10.2010) оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя 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, № 4322 (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.

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

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

Согласно пункту 2.3. (2.3.1) Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности: общепринятые

наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров.

Согласно пункту 2.3. (2.3.2.3) Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья и т.д.

Оспариваемый товарный знак ***Малютка*** является словесным, выполнен стандартным шрифтом, прописными буквами русского алфавита, при этом первая буква выполнена заглавной, остальные - строчные. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ «булки; хлеб; хлебобулочные изделия».

В части несоответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия» коллегия отмечает следующее.

В отношении доводов лица, подавшего возражение, в части отнесения оспариваемого товарного знака к обозначениям, характеризующим товар 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия», коллегия отмечает следующее.

В соответствии с пунктом 2.2. «Рекомендаций по отдельным вопросам экспертизы заявленных обозначений», утвержденных Приказом Роспатента от 23.03.2001 № 39 «следует различать обозначения описательные и обозначения, вызывающие в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. Последним может быть предоставлена правовая охрана. В том случае, когда для того, чтобы сформулировать описательную характеристику товара или характеристику сведений об изготовителе, нужны дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, можно признать, что анализируемый элемент не является описательным».

Согласно словарным данным (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/855026>), а также отзыву правообладателя: «МАЛЮТКА» малютки (муж. и жен.) - маленький ребенок, младенец.

Следовательно, при восприятии обозначения «Малютка» рядовому потребителю требуются дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, чтобы прийти к заключению о том, какой именно смысл (например, изделия малого размера или изделия, предназначенные или пользующиеся спросом у маленьких детей и т.д.) заложен в оспариваемый товарный знак по свидетельству № 546321, предназначенный для маркировки товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия». Ввиду изложенного сам по себе оспариваемый товарный знак «Малютка» не может характеризовать товары 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия», в том числе указывать на их свойства.

Таким образом, коллегия считает довод лица, подавшего возражения, об отнесении оспариваемого товарного знака на дату приоритета (04.10.2010) к обозначениям, характеризующим товары 30 класса МКТУ, не обоснованным.

В отношении доводов лица, подавшего возражение, в части отнесения оспариваемого товарного знака к обозначениям, не обладающим различительной способностью в отношении товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия», коллегия отмечает следующее.

Доводы лица, подавшего возражения, в части того, что обозначение «Малютка» - это общепринятое наименование (сорт) разновидности сушек с определенными свойствами, основаны на сведениях из ГОСТ 7128-91 [2], выдержках из ГОСТ Р 53882-2010, ГОСТ 32124-2013 [8], выдержках из сборников технологических инструкций [3,4], сборнике рецептов на хлебобулочные изделия [6], курсовой работе [7].

Согласно выдержке из ГОСТа 7128-91 [2] название «Малютка» присутствует в ассортименте бараночных хлебобулочных изделий, а также в качестве наименования изделий - сушки. В последующих ГОСТах (ГОСТ Р 53882-2010, ГОСТ 32124-2013) [8] присутствует отсылка на ГОСТ 7128 [2]. В выдержках из Сборника технологических инструкций для производства хлебобулочных изделий [3,4], рецептурах на хлебобулочные изделия [6] сушки «Малютка» упоминаются в качестве наименования изделия, в том числе с указанием рецептуры. Информация о сушке «Малютка» из ассортимента хлебобулочных бараночных изделий присутствует в курсовой работе по исследованию качества бараночных изделий [7].

В сертификатах соответствия, качества, санитарно-эпидемиологических заключениях, декларациях о соответствии, протоколах испытаний, рецептурах и т.д. [9-12] название «Малютка» употребляется в качестве обозначения сушки производства лица, подавшего возражение. Информация о деятельности лица, подавшего возражение, в том числе выпуске сушки «Малютка» присутствует в печатных изданиях [13], каталогах-справочниках товароведов и предложениях к продаже [14], Интернет-ресурсах [20] до даты приоритета оспариваемого товарного знака. Реализация продукции лица, подавшего возражения, в том числе сушки «Малютка», осуществлялась, например, за рубеж (Эстония) [16,17]. Из товарных накладных [18] усматривается покупка лицом, подавшим возражение, бланков, пленок, ярлычков для их использования при маркировке и упаковке выпускаемого товара - сушки «Малютка».

Из материалов возражения следует, что помимо лица, подавшего возражение, обозначение «Малютка» в качестве наименования сушки использовали в гражданском обороте до даты приоритета оспариваемого товарного знака и другие хозяйствующие субъекты. Так, из документов [19] следует, что:

- ОАО «ВЛАДИМИРСКИЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ» в соответствии с ГОСТ 7128-91 [2] выпускал сушку «Малютка» непрерывно с 2003 года. Например, пики выпускаемой продукции в тоннах составили: 2005 год – 851,9; 2006 год – 781,5; 2008 год – 666,5 и т.д. Сушка «Малютка» поставлялась во многие населенные пункты и регионы Российской Федерации: Александровский район, Архангельск, Воронеж, Брянск, Ивановская обл., Казань, Калининград, Муромский р-н, Смоленск, Москва, Московская обл., Кострома, Калуга, Суздальский р-н, Курск, Тверь, Сыктывкар, Ярославская обл. и т.д. Комбинат ОАО «ВЛАДИМИРСКИЙ ХЛЕБОКОМБИНАТ» имеет дипломы и высокие награды за сушку «Малютка» и получал их в период 2007-2012 гг., а также входит в десятку лучших предприятий России.

- ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ПОСОЛЬСТВО ВКУСНОЙ ЕДЫ» выпускает сушки «Малютка» с 26.06.2003 года, в частности, в соответствии с ГОСТ 7128-91 [2]. За прошедшее время объемы реализованного товара – сушки «Малютка» составили 600 тонн в год. Товар с этим наименованием поставлялся в следующие населенные

пункты и регионы Российской Федерации: Московская обл., Орловская обл., Белгородская обл., Хабаровский край, Брянская обл., Новосибирская обл., Иркутская обл., Свердловская обл., Тюменская обл., Красноярский край, Курганская обл., Ямало-Ненецкий АО, Курганская обл., Республика Северная Осетия, Крым, Ставропольский край, в страны ближнего и дальнего зарубежья и т.д. Товар с обозначением «Малютка» представлялся на выставках: «ПРОДЭКСПО» 2009-2017 гг., «WORLD FOOD» 2009-2017 гг.

- ООО «ТОРГОВЫЙ ДОМ «ОСТАНКИНСКИЙ ЗАВОД БАРАНОЧНЫХ ИЗДЕЛИЙ» производит сушку «Малютка» с 1993 года в соответствии с ГОСТ 7128-91 [2]. За прошедшее время объемы реализованной сушки «Малютка», поставляемой во все регионы Российской Федерации, составили: за 2005 год - 316,7 тонн, за 2006 год – 553,8 тонн, за 2007 год – 520,7 тонн, за 2008 год – 463,3 тонн, за 2009 год – 483,5 тонн, за 2010 (до 04.10.2010) – 364,7 тонн. Товар с обозначением «Малютка» представлялся на выставках: 2-я Международная выставка «Лучшие товары и услуги на рынках России» (1999 г.), Российская агропромышленная выставка (2000 г.) и т.д.

ООО «КБ-НС», согласно документам [19], поставляло делительно-закаточные машины для производства сушки «Малютка» с 2011 года, в частности, лицу, подавшему возражение, ООО «ПОСОЛЬСТВО ВКУСНОЙ ЕДЫ», ОАО «Хлеб», ОАО «Череповецкий хлебокомбинат», ОАО «Комбинат «Волховхлеб» и др. Информация о предложениях к продаже оборудования для производства бараночной продукции представлена в сети Интернет [21].

Таким образом, из представленных документов усматривается, что обозначение «Малютка» использовалось длительное время в качестве названия сушек различными независимыми друг от друга производителями хлебобулочной промышленности, в том числе до даты приоритета оспариваемого товарного знака. Следовательно, у коллегии есть основания считать, что обозначение «Малютка» используется в качестве наименования товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия», к которому относятся «сушки», в связи с чем, оно не обладает различительной способностью ввиду использования многими предприятиями-производителями для обозначения одного и того же товара – сушки «Малютка».

Материалы отзыва не содержат документов, свидетельствующих о том, что правообладателем оспариваемый товарный знак используется в качестве средства индивидуализации товаров 30 класса МКТУ.

Исходя из указанных выше обстоятельств, коллегия полагает, что представленные лицом, подавшим возражение, сведения и материалы позволяют признать, что на дату приоритета (04.10.2010) товарный знак по свидетельству № 546321 не обладает различительной способностью, в связи с чем, не способен выполнять основную индивидуализирующую функцию товарного знака.

Таким образом, доводы лица, подавшего возражение, в отношении несоответствия произведенной регистрации товарного знака по свидетельству № 546321 пункту 1 статьи 1483 Кодекса в отношении товара 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия» являются доказанными.

Оценка действий правообладателя, связанных с регистрацией оспариваемого товарного знака, как злоупотребление правом, либо недобросовестная конкуренция не входит в компетенцию коллегии.

Резюмируя изложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 28.07.2017, и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 546321 недействительным в отношении товаров 30 класса МКТУ «хлебобулочные изделия».