

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 10.11.2021, поданное ЗАО «Мясная галерея», г. Владимир (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №822778, при этом установлено следующее.

Регистрация словесного товарного знака «БИГМЕНИ» по свидетельству №822778 с приоритетом от 05.04.2021 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 02.08.2021 по заявке №2021719768 на имя ООО «Лина», г. Рязань (далее – правообладатель), в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 10.11.2021, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №822778 произведена с нарушением требований пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения со следующими средствами индивидуализации, правообладателем которых является ЗАО «Мясная галерея»: - серией товарных знаков, в основе которых лежит элемент «БУЛЬМЕНИ», свидетельства №№ 430306, 534425, 801953, 546184, 542905, 731479, 713785, 713748, 718455, 689491, 824485;
- кроме того, лицо, подавшее возражение, является заявителем по заявкам на ряд товарных знаков, в основе которых лежат словесные элементы «Бульмени»/«Bullmeni»;
- ЗАО «Мясная галерея» входит в группу компаний Аби продакт, которые совместно являются крупнейшим производителем продуктов питания, в том числе замороженных полуфабрикатов - пельменей, чебуреков, вареников и т.д.;
- продукция, маркированная вышеуказанными товарными знаками, имеет широкую географию реализации по всей территории Российской Федерации. Так, реализация собственной продукции - пельменей, маркированных товарными знаками «БУЛЬМЕНИ», осуществляется через самых крупных ритейлеров (Лента, Ашан, О.КЕЙ, Магнит, Перекресток, Дикси и др.), имеющих наиболее широкую географию охвата благодаря расположению своих магазинов, супермаркетов, гипермаркетов на всей территории России;
- сходство оспариваемого товарного знака с противопоставленными товарными знаками обусловлено тем, что в противопоставленных обозначениях доминирующим элементом является словесный элемент «БУЛЬМЕНИ», который фонетически сходен с оспариваемым товарным знаком, поскольку имеет место наличие не только совпадающих звуков/частей обозначений, но также их одинаковое расположение в сравниваемых обозначениях;
- оспариваемый товарный знак «БИГМЕНИ» и противопоставленные товарные знаки со словесным элементом «БУЛЬМЕНИ» являются

семантически сходными в силу того, что вызывают одинаковые ассоциации у потребителей, связанные с пельменями;

- сравниваемые, оспариваемый товарный знак и противопоставленные товарные знаки в целом сходны по графическому критерию, поскольку имеют сходное графическое написание с учетом характера букв, использование единого алфавита, буквами которого выполнены сравниваемые обозначения, а также одинаковую длину слов;

- учитывая наличие серии зарегистрированных товарных знаков и поданных заявок со словесным элементом «БУЛЬМЕНИ», оспариваемый товарный знак может быть воспринят потребителем как продолжение серии товарных знаков лица, подавшего возражение, что не соответствует действительности;

- при этом, такая возможность велика, поскольку товары лица, подавшего возражение, под товарным знаком «БУЛЬМЕНИ» имеют широкую известность и приобрели репутацию на рынке;

- лицо, подавшее возражение, также уделяет особое внимание рекламе своей продукции с целью доведения до потребителей наиболее полной информации о качестве и свойствах производимых им товаров «Бульмени»;

- пельмени «Бульмени» занимают первое место в России по натуральному объему продаж, что также подтверждает широкую известность и узнаваемость товаров лица, подавшего возражение;

- сравнение перечней товаров 30 класса МКТУ оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков показало, что все товары 30 класса МКТУ являются тождественными/однородными, поскольку относятся к одному роду и виду, имеют одно назначение, один круг потребителей, продаются в одних и тех же магазинах;

- поскольку, указанные выше, товарные знаки являются сходными до степени смешения, то оспариваемый товарный знак «БИГМЕНИ» может быть воспринят как продолжение серии знаков «БУЛЬМЕНИ», в связи с чем, высок риск введения потребителей в заблуждение.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №822778 недействительным полностью.

С возражением были представлены следующие материалы:

1. Сведения из открытых реестров по свидетельству №822778;
2. Товарные знаки и заявки «БУЛЬМЕНИ»;
3. Договоры с товарными накладными;
4. Справка об объемах продаж и территории реализации продукции под товарным знаком «БУЛЬМЕНИ»;
5. Декларации и сертификаты соответствия на продукцию «БУЛЬМЕНИ»;
6. Договоры на создание рекламных материалов с подтверждением исполнения;
7. Информация о размещении рекламных материалов;
8. Информационное письмо ООО «ГФК-Русь» и список выходов в эфир рекламных роликов «Бульмени»;
9. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 18.07.2006 №2979/06;
10. Постановление Президиума Высшего арбитражного суда РФ №2050/13 от 18 июня 2013 г. и Решение Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-800/2014 от 30.10.2014 г.;
11. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»;
12. Оригинал заключения №142-2021 от 16 ноября 2021 г., подготовленного по результатам социологического опроса, проведенного Институтом социологии ФНИСЦ РАН;
13. Фотографии упаковок товаров «Бульмени» на 67 л.;
14. Товарные накладные по реализации продукции «Бульмени» на 133л.;

15. Каталоги продукции и каталоги торговых сетей магазинов на 176 л.;
16. Фотографии прилавков/полок магазинов и упаковок «Бульмени» на 18 л.;
17. Справка об объемах производства и реализации продукции «Бульмени» с разбивкой по годам и указанием регионов реализации на 1 л.;
18. Рецензия ВЦИОМ на Отчет по результатам исследования «Оценка наличия или отсутствия сходства между товарными знаками «Бигмени» и «Бульмени», проведенного с 13 по 18 января 2022 г. ООО «ПРОФИ ИССЛЕДОВАНИЯ»;
19. Пояснения к заключению-рецензии ООО «ПРОФИ ИССЛЕДОВАНИЯ» от 21.01.2022 г., подготовленной на заключение Лаборатории социологической экспертизы № 142-2021 от «16» ноября 2021 г.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- между товарным знаком «БИГМЕНИ» и противопоставленными товарными знаками отсутствует графическое сходство;
- отличительной особенностью линейки товарных знаков «Бульмени» является выполнение словесного элемента «Бульмени» оригинальным жирным шрифтом белого или желтого цвета. При этом словесный элемент разделен на две части «Буль» и «Мени», вместо знака переноса используется кружок белого или желтого цвета, размещенный над мягким знаком в слове «буль». В написании букв чередуются строчные и заглавные буквы. При этом, оспариваемый товарный знак «БИГМЕНИ» выполнен стандартным шрифтом с засечками. Цвет букв - черный, все буквы заглавные;
- наличие в противопоставленных товарных знаках словесного элемента, выполненного в две строки, реалистических или фантазийных изображений пельменей и кухонной утвари создают особые художественные образы по отношению к оспариваемому товарному знаку, включающему

исключительно стандартное словесное обозначение;

- между сравниваемыми товарными знаками отсутствует семантическое сходство. Все противопоставленные товарные знаки «Бульмени» включают элементы «буль» - звук при попаданиипельменей в воду. Оспариваемый товарный знак призван вызывать у потребителя совершенно иные ассоциации. Оспариваемый товарный знак «БИГМЕНИ» образован от английского слова «BIG/БИГ» - большой. Первую ассоциацию, которую должно вызывать данное обозначение - большие пельмени, пельмени, полные начинки. «Большие пельмени» и «булькающие пельмени» вызывают у потребителя различные ассоциации и представления о товаре;

- кроме того, обозначение «БИГМЕНИ» должно, по замыслу правообладателя, вызывать дополнительные ассоциации у потребителей путем отсылки к слову с особым значением «бигмены»;

- нахождение совпадающей словесной части «МЕНИ» в конце слов сравниваемых товарных знаков не обуславливает их сходства. Слог «МЕНИ» является слабым элементом в фантазийных словесных обозначениях;

- как показывает практика регистрации товарных знаков, различия между «пельменями» различных производителей создает именно начало фантазийных слов, производных от слова «пельмени». Данным приемом пользуются различные производители, регистрируя товарные знаки, оканчивающиеся на слове «МЕНИ»;

- поскольку сходство до степени смешения между товарным знаком по свидетельству №822778 и противопоставленными товарными знаками отсутствует, потребитель не может быть введен в заблуждение относительно изготовителя товара;

- представленный лицом, подавшим возражение, соцопрос от 16 ноября 2021 Лаборатории социологической экспертизы Института социологии РАН, содержит некорректные вопросы и проведен не верно (общее впечатление от обозначений в целом не устанавливалось. Звуковое, семантическое сходство, внешний вид товарных знаков оценивалось только по словам «Бигмени» и

«Бульмени»), такие вопросы являются наводящими, формирующими заранее заданное мнение респондентов по последующим вопросам.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.11.2021 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №822778.

С отзывом были представлены следующие материалы:

20. Результаты поиска (поисковая система Google.ru) по запросу «бигмены» (2 л.);
21. Результаты поиска по базе данных Роспатента «Российские товарные знаки» по запросу «бигмени» (5л.);
22. Результаты поиска по открытой информационной системе Линкмарк.ру по запросу «бигмени» (5 л.);
23. Результаты поиска по открытой информационной системе findtm.ru по запросу «бигмени» (14 л.);
24. Результаты социологического опроса по оценке наличия/отсутствия сходства до степени смешения между товарным знаком «Бигмени» и товарными знаками «Бульмени», проведенного компанией ООО «Профи Исследования».

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

С учетом даты приоритета товарного знака (05.04.2021) правовая база для рассмотрения заявления 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 Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 2 статьи 1512 Кодекса предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение всего срока действия исключительного права на товарный знак, если правовая охрана

была ему предоставлена с нарушением требований пунктов 1 - 5, 8 и 9 статьи 1483 настоящего Кодекса.

Согласно подпункту 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 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо 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 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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. 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 настоящих Правил.

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

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

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

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

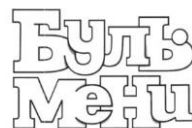
3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение;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

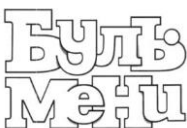
Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №822778 представляет собой словесное обозначение «БИГМЕНИ», выполненное стандартным

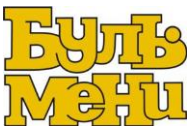
шрифтом буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 30 класса МКТУ «пельмени; равиоли».

Противопоставленный товарный знак «Бульмени» по свидетельству №430306 [1] является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак  по свидетельству №534425 [2] является комбинированным и представляет собой оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак  по свидетельству №534425 [3] является комбинированным и представляет собой оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ в черном, желтом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак  по свидетельству №546184 [4] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположен оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным

шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположено стилизованное изображение пельменя с крыльями, под которым находится стилизованное изображение дуги, на фоне которой расположены словесные элементы «Бульон внутри», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Слова «Бульон внутри», изображение пельменя, символ «®» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ в красном, белом, чёрном, темно-красном, жёлтом, зеленом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №542905 [5] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположен оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штука!», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположено стилизованное изображение пельменя с крыльями, под которым находится стилизованное изображение дуги, на фоне которой расположены словесные элементы «Бульон внутри», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Слова «Бульон внутри», изображение пельменя, символ «®» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ в красном, белом, чёрном, темно-красном, жёлтом, зеленом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №731479 [6] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположены изображения кокотницы с жюльеном, петрушки и пельменей. Чуть выше, расположен словесный элемент «жюльен», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита, помещенный в стилизованное изображение овала. Символ ®, натуралистическое изображение кокотницы с жюльеном, петрушки, пельменей, все слова, кроме «бульмени», «горячая штучка» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, белом, черном, зеленом, оранжевом, коричневом, сером, золотистом, желтом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №713785 [7] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита,

а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположено изображение пельменя с лавровыми листьями. Чуть выше, расположен словесный элемент «БОЛЬШИЕ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, помещенный в стилизованное изображение овала. Реалистичное изображение зеленого лука, лавровых листьев, пельменя, элемент ®, все слова, кроме «бульмени», «горячая штучка» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, белом, черном, зеленом, бордовом, оранжевом, светло-коричневом, сером, золотистом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №713748 [8] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположены словесные элементы «С говядиной и свининой», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, под которыми расположено изображение пельменей с петрушкой. Чуть выше, расположены словесные элементы «БУЛЬОН ВНУТРИ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита, помещенные в стилизованное изображение овала. Реалистичное изображение петрушки, изделий из теста с начинкой, элемент ®, все слова, кроме «бульмени», «горячая штучка» являются неохраняемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном,

бордовом, белом, черном, зеленом, оранжевом, сером, золотистом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №718455 [9] является комбинированным и представляет собой этикетку, на фоне которой расположено стилизованное изображение кастрюли с оригинально выполненным словесным элементом «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Под словесным элементом «Буль°Мени» расположены словесные элементы «Со сливочным маслом», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, под которыми расположено изображение пельменей с петрушкой и кусочком сливочного масла. Чуть выше, расположены словесные элементы «БУЛЬОН ВНУТРИ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита, помещенные в стилизованное изображение овала. Реалистичное изображение петрушки, кусочка сливочного масла, изделий из теста с начинкой, элемент ®, все слова, кроме «бульмени», «горячая штучка» являются неохраемыми элементами. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, белом, черном, зеленом, оранжевом, сером, золотистом, желтом, бежево-кремовом цветовом сочетании.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №689491 [10] является комбинированным и представляет собой стилизованное изображение кастрюли, на фоне которой расположен

оригинально выполненный словесный элемент «Буль°Мени» буквами русского алфавита, над которым расположены словесные элементы «Горячая штучка», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также стилизованное изображение цветка. Символ ® является неохраняемым элементом. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ в красном, черном, белом, оранжевом, розовом цветовом сочетании.

Противопоставленный товарный знак «Бульмени» по свидетельству №824485 [11] является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 01-28, 31, 32, 33, 34 и услуг 35-42, 44, 45 классов МКТУ.

Анализ товарного знака по свидетельству №822778 на предмет его соответствия требованиям пункта 3, пункта 6 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Сопоставительный анализ оспариваемого и указанных выше противопоставленных товарных знаков [1-11] показал, что в их состав входят фонетически сходные словесные элементы – «БИГМЕНИ»/«Бульмени».

Так, коллегия отмечает, что сравниваемые словесные элементы «БИГМЕНИ»/«Бульмени» имеют одинаковое начало слов - начинаются с буквы «Б», и тождественное окончание - включают тождественный элемент «МЕНИ», при этом, именно на начале и окончании слов акцентируется основное внимание потребителей, что позволяет сделать вывод о наличии фонетического сходства между сравниваемыми товарными знаками.

При этом, имеет место сходство начальных «Биг-»/«Буль-», тождество средних и конечных частей «-МЕ-»/«-ме», «-НИ»/«-ни», сходный состав гласных и согласных звуков, а также их одинаковое расположение по отношению друг к другу.

Кроме того, коллегией было установлено, что в противопоставленных знаках [2-10] основным, «сильным» элементом, по которому знак (и, как

следствие, товары и их производители) идентифицируется потребителем, является словесный элемент «Бульмени». Данный факт обусловлен тем, что данный словесный элемент является наиболее запоминаемым, поскольку при восприятии потребителем комбинированных обозначений, состоящих из изобразительного и словесного элементов, его внимание, как правило, акцентируется на словесном элементе, так как словесный элемент легче запоминается.

Кроме того, графическое отличие данных знаков и оспариваемого обозначения не оказывает существенного влияния на вывод об их сходстве, поскольку имеющая место быть графическая проработка противопоставленных знаков [2-10] не приводит к сложности их прочтения, что обуславливает второстепенность данного критерия сходства.

Также, коллегия отмечает, что оспариваемый товарный знак и противопоставленные товарные знаки [1 - 11] выполнены буквами одного алфавита, при этом, словесные элементы оспариваемого обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 11] выполнены стандартным шрифтом, что также сближает знаки по графическому критерию сходства.

Что касается семантического фактора сходства, следует отметить следующее.

Анализ словарно-справочных источников показал, что словесный элемент «БИГМЕНИ» оспариваемого обозначения и словесный элемент «Бульмени» противопоставленных товарных знаков отсутствуют в общедоступных словарно-справочных источниках, что не позволяет провести оценку по семантическому фактору сходства словесных обозначений.

Вместе с тем, необходимо отметить следующее.

Оспариваемый товарный знак «БИГМЕНИ» состоит из двух частей «БИГ» и «МЕНИ», при этом, начальная часть «БИГ» является транслитерацией английского слова «BIG», которое имеет значение в английском языке и переводится как «большой».

Словесная часть «МЕНИ» является частью слова «пельмени».

Таким образом, оспариваемое обозначение вызывает ассоциации с большими пельменями, применительно к товарам 30 класса МКТУ «пельмени; равиоли».

Словесный элемент «Бульмени» противопоставленных товарных знаков [1-11], также, состоит из двух частей «Буль» и «мени», при этом «буль» - это звук при попадании пельменей в воду, а «мени» является частью слова «пельмени».

В связи с изложенным, можно прийти к выводу о том, что анализируемые словесные элементы «БИГМЕНИ»/«Бульмени» будут вызывать у потребителей ассоциации, связанные с пельменями, что сближает сравниваемые знаки по семантическому критерию сходства.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Таким образом, коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ однородности товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана товарному знаку по свидетельству №822778 и противопоставленных знаков [1-11], показал следующее.

Товары 30 класса МКТУ «пельмени; равиоли» оспариваемого товарного знака являются идентичными с товарами 30 класса МКТУ «равиоли, пельмени» противопоставленных товарных знаков [1-5]; идентичными, либо однородными с товарами 30 класса МКТУ «пельмени» противопоставленного товарного знака [6], с товарами 30 класса МКТУ «пельмени, хинкали, вареники, манты» противопоставленных товарных знаков [7, 8, 9], с товарами 30 класса МКТУ «равиоли; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом], в том числе хинкали, манты»

противопоставленного товарного знака [10], поскольку либо полностью совпадают, либо относятся к одному виду товаров (пельмени, равиоли), как род/вид, имеют одно назначение и круг потребителей.

Относительно противопоставленного товарного знака [11] коллегия отмечает, что правовая охрана данному товарному знаку предоставлена в отношении товаров 01-28, 31, 32, 33, 34 и услуг 35-42, 44, 45 классов МКТУ.

Однако, следует отметить, что оспариваемые товары 30 класса МКТУ и товары 01-28, 31, 32, 33, 34 и услуги 35-42, 44, 45 классов МКТУ относятся к разным родовым категориям, имеют различное назначение, круг потребителей и разные условия реализации, а также имеют различное назначение и область применения, то есть обладают высокой степенью неоднородности, при этом, лицо, подавшее возражение, в своих доводах не оспаривает однородность товаров и услуг, содержащихся в перечнях оспариваемого и противопоставленного товарного знака [11].

Также, коллегией приняты во внимание наличие у лица, подавшего возражение, серии товарных знаков, объединенных общим словесным элементом «Бульмени», а также известность и репутация правообладателя противопоставленных товарных знаков [1-10] в области производства товаров 30 класса МКТУ «пельмени; равиоли», маркированных обозначением «Бульмени», что обуславливает принципиальную возможность возникновения у потребителей представления о принадлежности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ одному лицу – правообладателю «старшего» права противопоставленных знаков. Учет таких обстоятельств предусмотрен пунктом 162 Постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского Кодекса Российской Федерации».

Таким образом, оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения, с указанными выше противопоставленными товарными знаками [1-10], в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

Относительно доводов возражения о несоответствии товарного знака по свидетельству №822778 требованиям, предусмотренным пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса, то коллегия отмечает следующее.

Способность введения в заблуждение может возникнуть у потребителя в результате ассоциации, в том числе, с иным лицом, основанной на предшествующем опыте потребителя.

Для вывода о возникновении указанной ассоциации, связанной с иным производителем товара, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение у потребителей стойкой ассоциативной связи между товаром и его производителем.

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

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №822778 сам по себе не может вводить потребителя в заблуждение ни относительно товаров, ни относительно его изготовителя, поскольку не несет в себе информации о товаре и его изготовителе.

Вместе с тем, способность введения потребителей в заблуждение, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и его изготовителе. Такая способность может возникнуть в результате ассоциаций с иным производителем или свойством товара, основанных на предшествующем опыте.

Анализ представленных материалов показал следующее.

Лицо, подавшее возражение, является крупным производителем замороженных полуфабрикатов и готовых продуктов питания на территории Российской Федерации, в том числе продукции, маркированной товарным знаком «Бульмени».

Из представленных материалов [3, 4] следует, что товары, а именно пельмени «Бульмени» имеют широкую географию реализации по всей территории Российской Федерации. Реализации осуществляется лицом, подавшим возражение, через крупных ритейлеров (Лента, Ашан, О.КЕЙ, Магнит, Перекресток, Дикси и др.), при этом, продукция реализовывалась начиная с 2013 года, то есть до даты приоритета оспариваемого товарного знака.

Продукция лица, подавшего возражение, имеет множество сертификатов соответствия [5], а также, широко рекламируется в средствах массовой информации [6-8]. Так, реклама осуществляется по таким телевизионным каналам как Первый канал, Россия 1, НТВ, Пятница, МАТЧ ТВ, ТНТ, ТНТ 4, ТВ-3, Ю, Дом кино, RU.TV, 2x2, МУЗ ТВ, МИР, Discovery channel, Че, СТС Love [8].

Также из информационного письма [8] от ООО «ГФК-Русь» (ведущая компания в России в сфере маркетинговых и социальных исследований), следует, что пельмени «Бульмени» занимают первое место в России по натуральному объему продаж с 01.06.2019 по 31.05.2020.

В распоряжении коллегии, также, имеются каталоги продукции [15], отпечатанные в 2016, в 2017, в 2018, в 2019, в 2020, в 2021 (февраль) годах, то есть до приоритета оспариваемого товарного знака, фотографии прилавков/полок магазинов и упаковок «Бульмени» [16], справка об объемах производства и реализации продукции «Бульмени» с разбивкой по годам (с 2014 по 2021 годы) и указанием регионов реализации [17].

Кроме того, коллегией было учтено, что согласно проведенному социологическому опросу, подготовленному Институтом социологии ФНИСЦ РАН (далее - Соцопрос) [12], в настоящее время, а также на дату 05.04.2021 (дата приоритета оспариваемого товарного знака) большинство потребителей - 69% полагают, что товары под товарным знаком №822778 «БИГМЕНИ» и товары серии товарных знаков [1-10] «БУЛЬМЕНИ» производятся одной или разными, но связанными между собой компаниями,

обозначения ассоциируются друг с другом в целом, а также существует реальная вероятность путаницы между товарными знаками «БУЛЬМЕНИ» [1-10] и оспариваемым товарным знаком «БИГМЕНИ».

Кроме того, из Соцопроса следует, что в настоящее время (65%), а также на дату 05.04.2021 (68%) оспариваемый товарный знак воспринимается как относящийся к линейке товаров, выпускаемых под серией товарных знаков «БУЛЬМЕНИ», с точки зрения потребителей пельменей и ravioli.

При вопросе, о том, какая компания-производитель выпускает товары под оспариваемым товарным знаком (на настоящее время (68%) и на дату 05.04.2021 (69%)), большинство респондентов указывает в качестве производителя товаров под серией товарных знаков «БУЛЬМЕНИ» компанию ЗАО «Мясная Галерея».

Что касается отчета по результатам исследования «Оценка наличия или отсутствия сходства между товарными знаками «Бигмени» и «Бульмени», проведенного с 13 по 18 января 2022 г. ООО «ПРОФИ ИССЛЕДОВАНИЯ» [24], представленного правообладателем оспариваемого товарного знака, то коллегия отмечает следующее.

В указанном исследовании был задан вопрос об ассоциации товарного знака «БИГМЕНИ» с названием товаров, а также об ассоциации товарных знаков «БУЛЬМЕНИ» с названием товаров, при этом, в выборке приводились наводящие вопросы (Большие пельмени/Пельмени с бульоном).

Вместе с тем, результат данного исследования не относится к оценке сходства товарных знаков, поскольку сами товарные знаки не сравнивались.

Исследование аудиовосприятия товарных знаков «БИГМЕНИ»/«БУЛЬМЕНИ» не может привести к достоверным результатам, поскольку такое исследование может фонетически подвести как к сходству обозначений, так и к их отличию.

Относительно визуального сопоставления, проведенного в исследовании, коллегия отмечает, что сравнивались обозначения, отличные от тех, которые указаны в регистрациях, поскольку при анализе сходства знаков демонстрировалась упаковка товаров, а не словесные товарные знаки.

С учетом вышеизложенного, коллегия пришла к выводу о том, что результаты исследования [24] не могут быть положены в основу выводов о сходстве сравниваемых знаков.

Таким образом, все представленные лицом, подавшим возражение, материалы свидетельствуют о том, что оно было первым, кто ввел в гражданский оборот продукцию, маркированную сходным до степени смешения с оспариваемым товарным знаком и за долгий период до даты приоритета оспариваемого товарного знака, данная продукция присутствовала на рынке замороженных продуктов (пельменей) и, следовательно, данная продукция ассоциируется именно с ним.

При этом, высокая степень сходства оспариваемого и противопоставленных товарных знаков [1-10] позволяет сделать вывод о наличии риска введения потребителей в заблуждение относительно изготовителя товаров.

Исходя из вышеизложенного, коллегия пришла к выводу, что регистрация товарного знака по свидетельству №822778 была произведена в нарушение требований пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

С учетом изложенного, довод лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №822778 противоречит требованиям пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать убедительным.

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

удовлетворить возражение, поступившее 10.11.2021 и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №822778 недействительным полностью.