

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 за № 644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 07.07.2023, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Мясокомбинат «Кунгурский», Пермский край, г. Кунгур, ул. Боровая, 2 (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №852599, при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака по заявке №2017707527 с приоритетом от 02.03.2017 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 12.02.2018 за №852599 на имя Публичного акционерного общества «Группа Черкизово», Московская область, г. Кашира, деревня Топканово, ул. Черкизовская (тер. Мясопереработка), дом 1, пом. 1, каб. 2 (далее – правообладатель) в отношении товаров 29, 30 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), приведенных в перечне свидетельства.

Оспариваемый товарный знак « **ЮЖНАЯ** » по свидетельству №852599 – (1) представляет собой словесное обозначение, выполненное буквами русского алфавита.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 07.07.2023 поступило возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №852599, мотивированное его несоответствием требованиям, установленным пунктом 1 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему.

ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» является заинтересованным лицом в подаче настоящего возражения, поскольку является производителем широкого ассортимента мясной продукции, включающий такой товар, как грудинка бескостная «Южная». Правообладателем оспариваемого товарного знака к ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» предъявлена претензия о нарушении исключительного права на товарный знак по свидетельству №852599 с требованием о выплате компенсации.

По мнению, лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак не обладает различительной способностью в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в свидетельстве, поскольку до даты (02.03.2017) приоритета товарного знака обозначение «ЮЖНАЯ» активно использовалось многими производителями мясной продукции для индивидуализации идентичных или однородных товаров, что подтверждается следующим.

Обозначение «ЮЖНАЯ» использовалось в качестве средства индивидуализации для мясной (колбасной) продукции в технических условиях и печатных изданиях:

- ТУ 49864-85 Колбаса вареная «ЮЖНАЯ» 1/с, дата принятия 01.07.1985, разработчик – Минмясомолпром РФ;

- «Автореферат диссертации на соискание ученой степени доктора биологических наук Позняковского В.М. по теме: Гигиенические аспекты витаминизации пищевых продуктов, Москва, 1990 г.» и научная статья «Санитарно-бактериологическое исследование вареных колбас, изготовленных с частичной заменой нитритов новым красителем из крови убойных животных», Харьковский институт общественного питания, Харьковский мясокомбинат, 1986 / Гигиена и санитария, в которых содержится упоминание о ТУ 49864-85;

- патенты на изобретение (№2124840, дата приоритета 20.06.1997, № 2252680, дата приоритета 08.10.2003, №2363284, дата приоритета 03.04.2007), в которых содержится ссылка на ТУ 49864-85;

- ТУ 61 РФ 01-148-92 Колбаса полукопченая "Южная" 1 сорта, дата принятия 01 июня 1992;

- ТУ 9213-422-00419779-98 Колбаса вареная "Южная", дата принятия 29 декабря 1998, разработчик – ОАО «Губкинский мясокомбинат»;

- ТУ 9213-422-00419779-2002 Колбаса вареная "Южная", дата принятия 28 декабря 2002, разработчик – Институт мясной промышленности;

- ТУ 9213-001-36572835-2005 Колбаса полукопченая «Южная», дата принятия 01 марта 2005, разработчик – ООО «ВИТ»;

- ТУ 9213-704-00419773-2006 Колбасы вареные «Прима», «Южная», «Молодежная», дата принятия 28 апреля 2008;

- ТУ 9213-704-00419779-2006 Колбасы вареные «Прима», «Южная», «Молодежная», дата принятия 26 декабря 2006;

- в научной статье «Рациональное использование свинины в производстве мясопродуктов», журнал «Все о мясе», № 4- 2007, упоминается рецептура вареной колбасы «ЮЖНАЯ» по ТУ 9213-357-00419779-06.

Указанные выше источники позволяют утверждать, что обозначение «ЮЖНАЯ» использовалось, по крайней мере, с 1985 производителями колбасной продукции для маркировки вареной и полукопченой колбасы.

Кроме того, обозначение «ЮЖНАЯ» для идентичных или однородных товаров 29 класса МКТУ до даты приоритета оспариваемого товарного знака, использовалось следующими производителями:

- ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» (Пермский край);
- ООО «ВИТ» (Курганская область);
- АО «КИРОВСКИЙ МЯСОКОМБИНАТ» (Кировская область);
- ЗАО Мясокомбинат «Мелеузовский» (Республика Башкортостан);
- ООО Перерабатывающий комплекс «Стойленский» (Белгородская область);
- ЗАО «КОМБИНАТ ПИЩЕВОЙ «ХОРОШИЙ ВКУС» (Свердловская область);

- ИП Юрченко О.Ф. «Прикумские колбасы от дюка» (Ставропольский край);
- ЗАО «Лыткаринский мясоперерабатывающий завод» (Московская область);
- Агрохолдинг «Юбилейный», Ишимский мясокомбинат (Тюменская область);
- АО «СМП-Нефтегаз» (г. Альметьевск, республика Татарстан);
- ООО «ИНЕЙ» (Санкт-Петербург);
- ЗАО «МИКОЯНОВСКИЙ МЯСОКОМБИНАТ» (г. Москва);
- ЗАО «Вологодский мясокомбинат» (Вологодская область);
- ООО «Ихляс» (Самарская область);
- АО «Йошкар-Олинский мясокомбинат» (Республики Марий Эл);
- СХАО «БЕЛОРЕЧЕНСКОЕ» (Иркутская область);
- ООО «Диком» (Ульяновская область);
- АО «Мясокомбинат Ялуторовский» (Тюменская область);
- ОАО «Шеморданский мясокомбинат» (республика Татарстан);
- Вологодский колбасный завод «МиМП» (Вологодская область);
- «Колбасный цех ДСК», ИП Калинин Игорь Викторович (г. Смоленск);
- ООО АПК «МаВР» (республика Хакасия);
- «АРМАВИРСКИЙ МЯСОКОНСЕРВНЫЙ КОМБИНАТ» (Краснодарский край);
- ИП Павлов А.С., Мясокомбинат САВА (республика Башкортостан);
- ОАО Татарский МК (Общество с ограниченной ответственностью «Продукты ТМК») (Новосибирская область);
- ТД «Индолина», входит в агрохолдинг «Евродон» (Ростовская область);
- Мясоперерабатывающее предприятие «МОДУЛЬ» (Архангельская область);
- МПК «Динской» (Краснодарский край);
- ООО «Колбасный Мир» (г. Омск);
- ООО «Камышинские Колбасы Соловьева» (Волгоградская область, г. Камышин);
- Торговый дом «Бридер» (г. Биробиджан Еврейской автономной области);
- ООО «ПОКИЗА» (г. Москва);
- ООО «Экопрод» (п. Ивантеевка, Московская область);

- Рубцовский мясокомбинат (г. Рубцовск, Алтайский край);
- АО «Череповецкий мясокомбинат» (Вологодская область);
- ИП Афанасенко Юрий Евгеньевич (г. Омск);
- ООО «СКОРОВАР» (г. Нижний Новгород);
- ООО «Управляющая компания «Русское поле» (г. Нижний Новгород);
- ООО «Стара-Загорский мясокомбинат» (г. Самара);
- ИП Антонов Игорь Викторович (г. Смоленск);
- ООО «НАДЕЖДА-95» (г. Владивосток);
- АО «ПАРНАС-М» (г. Санкт-Петербург);
- АО фирма «Агрокомплекс» им Н.И. Ткачева (Краснодарский край);
- ООО «МЯСОКОМБИНАТ «ЗОЛОТОЙ РОГ» (Республика Башкортостан, г.Октябрьский);
- ОАО «Махачкалинский мясокомбинат» (республика Дагестан, г. Махачкала).

Представленные с возражением доказательства в совокупности обуславливают вывод о том, что мясная и колбасная продукция, маркированная обозначением «ЮЖНАЯ», производилась и вводилась в оборот многими субъектами предпринимательской деятельности задолго до даты приоритета оспариваемого товарного знака, а также свидетельствуют о том, что обозначение «ЮЖНАЯ» не может ассоциироваться в сознании потребителей только с одним производителем колбас – правообладателем оспариваемого товарного знака.

В подобном случае исключительное право не может быть предоставлено одному лицу, поскольку это нарушает как права других лиц, производящих указанную продукцию, так и ее потребителей.

Кроме того, лицом, подавшим возражение, представлено «Исследование рынка продаж категории мясная гастрономия по SKU, содержащим наименование с корнем «южный», в котором содержатся сведения о введении в оборот 8 разными независимыми производителями мясной продукции, маркированной обозначением «Южная» (*грудинка, вареная колбаса, сардельки*), в период с 2016-2017гг.

Таким образом, широкое и длительное использование обозначения «ЮЖНАЯ» разными российскими производителями в отношении однородных товаров

(колбасных и мясных изделий) свидетельствует об утрате различительной способности обозначением «ЮЖНАЯ» в отношении товаров 29 класса МКТУ, для которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак.

С учетом изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №852599 недействительным полностью.

В подтверждение своих доводов лицом, подавшим возражение, были представлены следующие материалы:

1. Документы, подтверждающие заинтересованность лица, подавшего возражение: справка о предприятии, претензия от ПАО «группа Черкизово» к ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» о нарушении исключительного права на товарный знак, определение о принятии искового заявления к производству дело № А50-14436/23;

2. Сведения о технических условиях для мясной и колбасной продукции «Южная», сведения о публикациях в печатных изданиях, патенты на изобретения, датированные ранее даты приоритета оспариваемого товарного знака;

3. Документы по использованию ООО «Мясокомбинат «Кунгурский»: сертификат соответствия на продукты из мяса под регистрационным номером РОСС RU.0001. АЯ41.В05151, дата регистрации 27.07.2007 г., сертификат соответствия на продукты мясные под регистрационным номером РОСС RU.0001.10АЯ41, дата регистрации 18.07.2013г., декларация о соответствии на продукты мясные, под регистрационным номером РОСС RU.0001. 10АЯ41.Д07439, дата регистрации 18.07.2013г., декларация о соответствии Таможенного союза на продукты мясные под регистрационным номером ТС №RU Д-RU. АЯ41. В.01539, дата регистрации 28.07.2015г., накладные документы: УПД №МК00009362 от 29.01.2017, УПД №МК00009362 от 22.02.2016, УПД №1/ЦП000123748 от 05.12.2016, УПД №МК00004827 от 29.01.2017, Согласно счёт-фактуре №МК000055703 от 24.10.2016, счёт-фактура № МК000054531 от 17.10.2016, №МК000051707 от 28.09.2016, №МК000051273 от 30.09.2016, МК000048569 от 16.09.2016, № МК000031287 от 20.06.2016, № МК000024999 от 18.05.2016, № МК000018340 от 13.04.2016, №

МК000007027 от 13.02.2017, № 1/ЦП000114378 от 03.11.2016, № 1/ЦП000108710 от 17.10.2016, № 1/ЦП000090488 от 27.08.2016, № 1/ЦП000075744 от 20.07.2016, справка о географии реализации грудинки «Южная»;

4. Документы по использованию ООО «ВИТ»: ТУ 9213-001-36572835-2005 от 01.03.2005; ТУ 9213-004-41291334-10 от 11.01.2010; Декларация о соответствии колбас полукопченых и варено-копченых, в том числе колбасы «Южная» 1 сорта РОСС RU.ПО36. Д00525, дата регистрации 18.08.2010 г.; накладные документы: УПД № 16478 от 14.05.2015, УПД № 16611 от 15.05.2015; УПД №25873 от 28.07.2016; УПД №25492 от 25.07.2016; УПД №35416 от 10.10.2016; УПД №35204 от 07.10.2016, сведения о присуждении премии «100 лучших товаров России» в 2009, 2011, 2015, 2017 гг.;

5. Документы по использованию АО «КИРОВСКИЙ МЯСОКОМБИНАТ»: сведения о присуждении премии «100 лучших товаров России» в 2005 и 2007 году;

6. Документы по использованию ЗАО Мясокомбинат «Мелеузовский»: сведения о присуждении премии «100 лучших товаров России» в 2006 году;

7. Документы по использованию ООО Перерабатывающий комплекс «Стойленский»: сведения о присуждении премии «100 лучших товаров России» в 2002 году;

8. Документы по использованию ЗАО «КОМБИНАТ ПИЩЕВОЙ «ХОРОШИЙ ВКУС»»: сведения о присуждении премии «100 лучших товаров России» в 2005 г.;

9. Документы по использованию ИП Юрченко О.Ф. «Прикумские колбасы от дюка»: скриншоты с архива сайта www.stavmeat.ru за 2004-2007, 2009 гг.; сведения о присуждении премии «100 лучших товаров России» в 2009 г.;

10. Документы по использованию ЗАО «Лыткаринский мясоперерабатывающий завод»: скриншоты с архива сайта www.ruzcom.ru за 2016г.; скриншоты статьи с сайта за 2016 г., <https://moskva.meatinfo.ru/>;

11. Документы по использованию Агрохолдинг «Юбилейный», Ишимский мясокомбинат: скриншоты с архива сайта <http://ishim-agro.ru> за 2014, 2015 гг.;

12. Документы по использованию АО «СМП-Нефтегаз»: публикации за 2016 о присуждении диплома 1 степени;

13. Документы по использованию ООО «ИНЕЙ»: скриншоты с отзывами на товар за 2016 г.;

14. Документы по использованию ЗАО «МИКОЯНОВСКИЙ МЯСОКОМБИНАТ»: фотографии товара с датой изготовления, скриншоты с отзывами на товар;

15. Документы по использованию ЗАО «Вологодский мясокомбинат»: скриншоты с архива сайта www.volmeat.ru за 2006-2013, 2015, 2016 гг.;

16. Документы по использованию ООО «Ихляс» скриншоты с архива сайта www.vmp-halal.ru за 2015, 2016 гг.;

17. Документы по использованию АО «Йошкар-Олинский мясокомбинат»: товарная накладная №472318 от 02.10.2013, товарно-транспортная накладная №83960 от 21.05.2007, №17023 от 02.02.2007, №120349 от 11.07.2007, №447828 от 29.10.2011, №441411 от 27.09.2006, №278111 от 29.06.2006, №272264 от 21.06.2006, №276695 от 27.06.2006, №827635 от 28.11.2012, №152724 от 11.05.2015, №50053 от 08.02.2005, №162174 от 27.07.2005, №357088 от 19.10.2006, №347362 от 05.10.2006, №31655 от 08.12.2009, №31655 от 08.12.2009, УПД №30288 от 01.02.2017, счет-фактура №201749 от 03.06.2016; декларация о соответствии Таможенного союза под регистрационным номером ТС №RU Д-RU.РА01. В.09338, дата регистрации 16.01.2015; скриншоты с архива сайта за 2015, 2016 гг.;

18. Документы по использованию СХАО «БЕЛОРЕЧЕНСКОЕ»: скриншоты с архива сайта <https://belor.ru/> за 2012, 2014, 2016 гг.;

19. Документы по использованию ООО «Диком»: скриншоты с архива сайта www.dikom-mk.ru за 2005, 2011, 2013, 2015, 2016 года;

20. Документы по использованию АО «Мясокомбинат Ялуторовский» скриншоты с архива сайта <https://ya-mk.ru/> за 2015, 2016 гг.;

21. Документы по использованию ОАО «Шеморданский мясокомбинат» скриншоты с архива сайта <http://oaoshmk.ru/> за 2013-2015 гг.;

22. Документы по использованию Вологодский колбасный завод «МиМП» скриншоты с архива сайта www.mimprvologda.ru за 2013, 2015 гг.;
23. Документы по использованию Колбасный цех ДСК», ИП Калинин Игорь Викторович скриншоты с архива сайта <http://dsk67.ru/> за 2016 г.;
24. Документы по использованию ООО АПК «МаВР» скриншоты с архива сайта <http://mawr.ru/> за 2012, 2016 год; пост в социальной сети «ВКонтакте»;
25. Документы по использованию «АРМАВИРСКИЙ МЯСОКОНСЕРВНЫЙ КОМБИНАТ» скриншоты с архива сайта <http://armavirmkk.ru/> за 2016 г.;
26. Документы по использованию ИП Павлов А.С., Мясокомбинат САВА скриншоты с архива сайта <http://www.mk-sava.ru/> за 2016 г.;
27. ОАО Татарский МК (Общество с ограниченной ответственностью «Продукты ТМК») скриншоты с архива сайта <http://product-tmk.ru> за 2015 г.;
28. Документы по использованию ТД "Индолина" скриншоты с архива сайта <http://indolina.ru/> за 2016 г.;
29. Документы по использованию МП «МОДУЛЬ» скриншоты с архива сайта <http://mppmodul.ru/> за 2016 г.;
30. Документы по использованию МПК «Динской» скриншоты с архива сайта <https://mpkdinskoj.ru/> за 2016 г.;
31. Документы по использованию ООО «Колбасный Мир» скриншоты с архива сайта <http://sibidel.narod.ru/> за 2016 г.;
32. Документы по использованию ООО «Камышинские Колбасы Соловьева» скриншоты с архива сайта <https://kamkolb.ru/> за 2016 г.;
33. Документы по использованию Торговый дом «Бридер» скриншоты с архива сайта за 2016 г.;
34. Документы по использованию ООО «ПОКИЗА» скриншоты с архива сайта <http://pokiza.ru> за 2016 г.;
35. Документы по использованию ООО «Экопрод» скриншоты с архива сайта <http://halal-td.ru> за 2015 г.;
36. Документы по использованию Рубцовский мясокомбинат <http://www.rumk.rubtsovsk.ru> скриншоты с сайта производителя;

37. Документы по использованию АО "Череповецкий мясокомбинат": сведения о наградах за 2011 и 2013 года, а также копией страницы с вебархива за 2016 год;

38. Документы по использованию ИП Афанасенко Юрий Евгеньевич скриншоты с архива сайта www.vkusno55.ru за 2013 г.;

39. Документы по использованию ООО «СКОРОВАР» скриншоты с архива сайта <https://skorovar.ru/> за 2016 г.;

40. Документы по использованию ООО "Управляющая компания "Русское поле» скриншоты с архива сайта <https://xn----7sbabha0dcae7afdxxk0b8dth.xn--p1ai/> за 2016 г.;

41. Документы по использованию ООО «Стара-Загорский мясокомбинат» скриншоты с архива сайта <https://kozelki.ru/> за 2016 год, посты из социальной сети «ВКонтакте»;

42. Документы по использованию ИП Антонов Игорь Викторович скриншоты с архива сайта <https://xn--67-9kce3bya5d5a.xn--p1ai/> за 2016 г.;

43. Документы по использованию ООО "НАДЕЖДА-95" скриншоты с архива сайта <https://nadegda-95.ru/> за 2016 г.;

44. Документы по использованию АО "ПАРНАС-М" скриншоты с архива сайта <https://www.parnas-m.ru/>;

45. Документы по использованию АО фирма «Агрокомплекс» им Н.И. Ткачева скриншоты с архива сайта <https://zao-agrokomplex.ru/> за 2016 г.;

46. Документы по использованию ООО «МЯСОКОМБИНАТ «ЗОЛОТОЙ РОГ» скриншоты с архива сайта <http://zolotoi-rog.apkrb.ru> за 2017 г.;

47. Документы по использованию ОАО «Махачкалинский мясокомбинат» скриншоты с архива сайта <http://www.oaommk05.ru/> за 2016г.;

48. Исследование рынка продаж категории мясная гастрономия по SKU, содержащим наименование с корнем «южный», проведенное ООО «БИЗНЕС МАРКЕТИНГ» по заказу ООО «КОМУС ГРУПП».

Позиция правообладателя, надлежащим образом ознакомленного с материалами возражения, сводится к следующему.

Лицо, подавшее возражение, не доказало, что обозначение «Южная» вошло во всеобщее употребление.

Анализ материалов, представленных лицом, подавшим возражение, показал, что они не содержат доказательств, подтверждающих длительное и фактическое использование обозначения «Южная» различными производителями.

Лицо, подавшее возражение, не представило документов, подтверждающих использование обозначения «Южная» в отношении одного и того же вида товара с определенными свойствами. Так, в представленных материалах содержится упоминание об использовании обозначения «Южная» в отношении широкого перечня товаров: *«колбаса вареная, колбаса полукопченая, сосиски, сардельки, сосиски халяль, грудинка, салями, котлеты, филе куриное, шашлык, пельмени, манты, люля-кебаб, рулет, колбаски»*, то есть упоминается о 15 видах товаров.

Лицо, подавшее возражение, не доказало, что потребители связывают обозначение «Южная» с конкретным видом товара.

Материалы возражения, не содержат доказательств, подтверждающих значительные объемы произведенной и реализованной продукции под обозначением «Южная» производителями, а также использование одновременно в различных регионах России на протяжении длительного времени каждым из них.

В отношении представленных с возражением сведений о присуждении товару премии «100 лучших товаров России» правообладатель отмечает, что указанные сведения без каких-либо иных доказательств длительного производства товара, не могут служить подтверждением активного присутствия данного товара на рынке и его известность потребителю.

Что касается представленного лицом, подавшим возражение, Исследования рынка продаж категории мясная гастрономия по SKU, содержащим наименование с корнем «южный», то к нему не были представлены какие-либо документы, которые подтверждали бы фактическое введение в оборот 8 разными независимыми производителями мясной продукции, под обозначением «Южная».

Между тем, правообладатель и аффилированные с ним лица на протяжении длительного времени использовали обозначение «Южная» в отношении колбасных изделий, что подтверждается представленными с отзывом материалами.

Таким образом, обозначение «Южная» приобрело различительную способность на дату приоритета товарного знака и потребители с высокой вероятностью связывают его с правообладателем.

Правообладателем также представлены результаты социологического опроса, согласно которым большинство респондентов не воспринимают обозначение «Южная» как вид какого-либо товара и не ассоциируют его с какими-либо определенными свойствами колбасы. Обозначение является фантазийным.

Кроме того, на проведенный социологический опрос правообладателем представлены отзывы, подготовленные АНО «Левада-Центр» и Лабораторией социологической экспертизы об отчете Фонда «ВЦИОМ», по результатам которых сделаны выводы об отсутствии каких-либо недостатков или нарушений при проведении данного социологического опроса.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 852599.

В подтверждение изложенных доводов, правообладателем были представлены следующие материалы:

49. Выборка деклараций о соответствии (№ 3392 от 22.09.2017; № 3453 от 29.09.2017; № 5069 от 29.05.2018; № 5112 от 31.05.2018; № 521 от 27.02.2017);

50. Выборка деклараций о соответствии ЕАЭС (№ RU fl-RU.Ar50.B.O2O7O от 02.03.2017; № RU fl-RU.Ar50.B.00683 от 01.06.2015; № RU fl-RU.Ar50.B.OO917 от 03.09.2015; № RU fl-RU.Ar50.B.00934 от 09.09.2015; ЕАЭС № RU fl-RU.HA63.B.00756/20 от 24.07.2020);

55. Протоколы испытаний (№ 160241/15 от 24.02.2015; № 010949/15 от 08.09.2015);

56. Выборка договоров поставки (№ 2501 от 25.01.2016; № 7915 от 07.09.2015; № 4530 от 19.08.2014; № 5530 от 27.03.2015; № 1014 от 01.12.2014; № 6903 от 01.07.2016; №5021 от 08.05.2014; № 5493 от 15.08.2014; № 5315 от 22.07.2014; №

6989 от 12.12.2016; № 6408 от 01.02.2016; № 6250 от 20.11.2015; № 4570 от 01.07.2014; №5815 от 01.07.2014; б/н от 01.11.2016; б/н от 16.06.2016; б/н от 10.01.2017; № 6556 от 02.03.2016; № 5902 от 01.07.2015; б/н от 16.01.2017; № ОТД-26057 от 01.11.2017; № 4517 от 01.05.2017; № ОТД-18185 от 22.05.2017; б/н от 01.06.2017; № ОТД-21113 от 07.08.2017; № 7516 от 01.03.2015; б/н от 01.08.2016; б/н от 01.03.2017; б/н от 01.12.2016; б/н от 2017 г.; № ОТД-18700 от 01.06.2017; № 6494 от 01.06.2015; № 8482 от 21.07.2014; № 4455 от 30.09.2014; № 7895 от 12.10.2015 и приложения к ним;

57. Договор поставки с ООО «Сатурн»;

58. Приложение № 2 к Договору № Н 11857 от 01.03.2013;

59. Каталоги продукции от 2017, 2018 гг., договор № 11/2016 от 11.01.2016 на печать каталогов с колбасой «Южная»;

60. Сведения об объемах проданной продукции под обозначением «Южная» за период с 2013 по 2023 гг.;

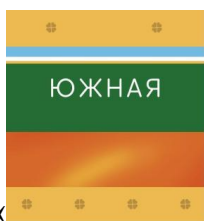
61. Решение Арбитражного суда Красноярского края от 12.09.2013 по делу №А33-388/2013;

62. Товарные накладные локальные и Ирбис плюс от 2014 г.;

63. Товарные накладные АШАН от 2015-2017, 2019 гг.;

64. Таблица продаж колбасы «Докторская», «Молочная».

65. Отчет Фонда ВЦИОМ от 17.11.2023 «Восприятие обозначений «ЮЖНАЯ»



и « »;

66. Отзыв АНО «Левада-Центр» от 28.12.2023 на социологический опрос Фонда «ВЦИОМ»;

67. Отзыв Лаборатории социологической экспертизы на социологический опрос Фонда «ВЦИОМ».

С учетом даты приоритета (02.03.2017) товарного знака по свидетельству №852599 правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов,

являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе, указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

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

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

В соответствии с порядком оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

Оспариваемый товарный знак « **ЮЖНАЯ** » по свидетельству №852599 (приоритет от 02.03.2017) представляет собой словесное обозначение, выполненное буквами русского алфавита.

Правовая охрана товарного знака действует, в том числе, в отношении товаров 29 класса МКТУ *«ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; дичь; желе мясное; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; изделия колбасные; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; колбаса кровяная; консервы мясные; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; мозг костный пищевой; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; паштеты из печени; печень; птица домашняя неживая; пулькоги [корейское мясное блюдо]; сало; свинина; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов; субпродукты; экстракты мясные».*

Действующее законодательство не содержит расшифровки понятия заинтересованного лица, но при этом не содержит ограничений по видам заинтересованности.

Основным видом деятельности лица, подавшего возражение, является производство продукции из мяса. В представленных с возражением сертификатах соответствия лицо, подавшее возражение, указано в качестве изготовителя мясных продуктов: окорок, карбонат, мясной рулет, корейка, рулька, в том числе, грудинка бескостной «Южная».

Названная деятельность соотносится с товарами 29 класса МКТУ, указанными в перечне оспариваемой регистрации.

При этом лицо, подавшее возражение, находится в спорных правоотношениях с правообладателем оспариваемой регистрации по поводу использования обозначения, сходного с товарным знаком «ЮЖНАЯ», о чем Арбитражный суд Пермского края рассматривает дело № А50-14436/2023.

Важно отметить, что в данном случае правовая охрана товарного знака по свидетельству № 852599 оспаривается по основаниям, в соответствии с которыми не допускается регистрация товарных знаков, не обладающих различительной способностью, необходимых для применения различными субъектами предпринимательской деятельности и/или затрагивающих права неограниченного круга лиц – потребителей.

Названные обстоятельства в своей совокупности свидетельствуют о достаточности имеющихся сведений для признания заинтересованности лица, подавшего возражение, в оспаривании предоставления правовой охраны товарного знака по свидетельству № 852599, что, в свою очередь, не означает признания убедительности доводов возражения по существу о несоответствии спорной регистрации положениям законодательства.

Заинтересованность лица, подавшего возражение, правообладателем под сомнение не ставилась.

Лицо, подавшее возражение, полагает, что обозначение «Южная» неправомерно зарегистрировано в качестве товарного знака, так как на дату приоритета оспариваемой регистрации не обладало различительной способностью, поскольку использовалось многими производителями для товаров, однородных оспариваемым товарам 29 класса МКТУ.

В подтверждение данного довода лицом, подавшим возражение, приведены сведения (2) о включении обозначения «Южная» в Технические условия, в патенты на изобретения, в научные статьи, а также материалы (3-47), которые, по его мнению, свидетельствуют об использовании обозначения «Южная» различными независимыми производителям мясной продукции.

Анализ данных материалов показал следующее.

Представленные сведения о ТУ 49864-85, ТУ 9213-422-00419779-98, ТУ 9213-422-00419779-2002, ТУ 9213-704-00419773-2006 (2) являются только распечатками из сети Интернет, которые включающие лишь название технических условий и сведения о разработчике. При этом коллегия обращает внимание, что полный текст технических условий лицом, подавшим возражение, не представлен, а в сети Интернет доступ к полной версии технических условий ограничен.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что технические условия – это внутренний документ компании, который описывает требования к продукции: каким должен быть товар, как его маркировать, упаковывать, хранить, перевозить и как контролировать качество.

В ссылках (2) на научную статью «Санитарно-бактериологическое исследование вареных колбас, изготовленных с частичной заменой нитритов новым красителем из крови убойных животных», 1986 и «Автореферате диссертации на соискание ученой степени доктора биологических наук Позняковского В.М. по теме: Гигиенические аспекты витаминизации пищевых продуктов, Москва, 1990 г.», в публикациях в СМИ содержится только упоминание о ТУ 49864-85 или ТУ 9213-357-004019779-06.

Аналогичное упоминание о ТУ 49864-85 содержится в представленных патентах (2).

Таким образом, представленные документы не содержат каких-либо данных о производителях мясной продукции – колбасы вареной «Южная», а лишь упоминание о данной продукции, либо способе производства, следовательно, не могут свидетельствовать о фактическом производстве данной продукции каким-либо производителем.

В отношении материалов (3-47), которые, по мнению лица, подавшего возражение, доказывают производство мясной продукции под обозначением «Южная» различными независимыми производителями, коллегия отмечает следующее.

В качестве доказательства использования обозначения «Южная» такими производителями, как: АО «КИРОВСКИЙ МЯСОКОМБИНАТ», ЗАО Мясокомбинат «Мелеузовский», ООО Перерабатывающий комплекс «Стойленский», ЗАО «КОМБИНАТ ПИЩЕВОЙ «ХОРОШИЙ ВКУС», ИП О.Ф.Юрченко с возражением были представлены лишь сведения о награждении продукции премией «100 лучших товаров России» (5-9).

Следует отметить, что присуждение товару премии «100 лучших товаров России» само по себе не может свидетельствовать о длительности и интенсивности производства товаров каждым из указанных выше производителей, поскольку основной целью и задачей конкурса «100 лучших товаров России» является повышение доверия потребителей к отечественным товарам и стимулирование организаций конкурсантов к повышению качества, безопасности и конкурентоспособности региональной продукции.

В качестве доказательства использования обозначения «Южная» такими производителями, как: ЗАО «Лыткаринский мясоперерабатывающий завод», Агрохолдинг «Юбилейный», Ишимский мясокомбинат, АО «СМП-Нефтегаз», ООО «ИНЕЙ», ЗАО «МИКОЯНОВСКИЙ МЯСОКОМБИНАТ», ЗАО «Вологодский мясокомбинат», ООО «Ихляс», СХАО «БЕЛОРЕЧЕНСКОЕ», ООО «Диком», АО «Мясокомбинат Ялуторовский», ОАО «Шеморданский мясокомбинат», Вологодский колбасный завод «МиМП», Колбасный цех ДСК», ИП Калинин Игорь Викторович, ООО АПК «МаВР», «АРМАВИРСКИЙ МЯСОКОНСЕРВНЫЙ КОМБИНАТ», ИП Павлов А.С., Мясокомбинат САВА, ОАО Татарский МК, ТД «Индолина», МП «МОДУЛЬ», МПК «Динской», ООО «Колбасный Мир», ООО «Камышинские Колбасы Соловьева», Торговый дом «Бридер», ООО «ПОКИЗА», ООО «Экопрод», Рубцовский мясокомбинат, АО "Череповецкий мясокомбинат, ИП Афанасенко Юрий Евгеньевич, ООО «СКОРОВАР», ООО "Управляющая компания "Русское поле», ООО «Стара-Загорский мясокомбинат», ИП Антонов Игорь Викторович, ООО «НАДЕЖДА-95», АО «ПАРНАС-М», АО фирма «Агрокомплекс» им Н.И. Ткачева, ООО «МЯСОКОМБИНАТ «ЗОЛОТОЙ РОГ», ОАО «Махачкалинский мясокомбинат» с возражением были представлены распечатки из

сети Интернет, представляющие собой скриншоты с архива сайтов, посты из социальной сети «ВКонтакте» (10-16, 18-47).

В представленных распечатках (10-16, 18-47) содержатся лишь общие сведения о компаниях и выпускаемой продукции, в том числе мясной продукции под обозначением «Южная». При этом в представленных распечатках содержится информация, которая относится к непродолжительному периоду времени (например, скриншоты с архива сайта <http://dsk67.ru/> представлены только за 2016г. (23), скриншоты с архива сайта www.mimpvologda.ru – за 2013, 2015 гг. (22). Иных материалов, подтверждающих производство каждой из указанных в материалах (10-16, 18-47) компанией, представлено не было.

В связи с чем не представляется возможным установить было ли производство продукции под обозначением «Южная» и в последующие годы каждым производителем, указанным в материалах (10-16, 18-47).

Таким образом, представленные документы (10-16, 18-47) также не содержат каких-либо фактических данных, свидетельствующих об объемах и территории реализуемой продукции, о длительности и интенсивности использования обозначением «Южная» каждым производителем, указанным в материалах (10-16, 18-47).

В качестве доказательства использования обозначения «Южная» такими предприятиями, как ООО «Мясокомбинат «Кунгурский» (лицо, подавшее возражение), ООО «ВИТ» и АО «Йошкар-Олинский мясокомбинат», кроме внутренних документов, были представлены также накладные документы, товарные накладные, счета-фактуры (3, 4, 18).

Вместе с тем, в отношении ООО «ВИТ» были представлены накладные только за два года, из которых: 2 накладные за 2015 г. (согласно которым было отгружено колбасы п/к «Южная» 1,142 кг) и 4 накладные за 2016г. (согласно которым было отгружено колбасы п/к «Южная» 6,538 кг) – (4).

В отношении АО «Йошкар-Олинский мясокомбинат» были представлены накладные за 2005г. (2 шт.), за 2006г. (6 шт), за 2007г. (3 шт.), за 2009г. (2 шт.), за

2011 г. (1 шт.), за 2012г. (1 шт.), за 2013 г. (1 шт.), за 2015 г. (1 шт.), за 2016 г. (1 шт.), за 2017 г. (1 шт.) – (17).

При этом накладные за 2005, 2006 (3 шт.), 2012, 2013, 2016, 2017 гг. иллюстрируют поставку товара (грудинка б/к в/к «Южная») на территории Республики Татарстан.

Остальные накладные иллюстрируют осуществление АО «Йошкар-Олинский мясокомбинат» поставку мясной продукции на территории Российской Федерации только за 2006, 2007, 2009, 2011, 2015 гг. и в незначительном объеме.

В отношении материалов, иллюстрирующих использование обозначения «Южная» лицом, подавшим возражение, следует отметить следующее.

Представленные накладные документы относятся только к периоду за 2016 и 2017 гг., то есть за непродолжительный период до даты (02.03.2017) приоритета оспариваемого товарного знака.

Сведения, указанные в справке об объемах произведенной и реализованной продукции (копчено-вареная грудинка «Южная») за период с 01.03.2020 по 28.02.2023, носят декларативный характер и не подтверждены фактическими материалами (договорами поставок, накладными документами) и кроме того, относятся к периоду после даты (02.03.2017) приоритета оспариваемого товарного знака .

Представленное «Исследование рынка продаж категории мясная гастрономия по SKU, содержащим наименование с корнем «южный» (48) отражает оборот мясной гастрономии в торговых сетях за период 2016, 2017 гг.

Вместе с тем, как следует из описания данного исследования информация, отраженная в нем, получена из открытых источников информации (сеть Интернет), посредством опроса покупателей на выходе из торговых точек, исследования покупательской корзины, информацией от мерчендайзеров о количестве товара, снятого покупателями с полок и остатков товара, а также собственные аналитические разработки и программы сезонного спроса.

Однако к данному исследованию не приложены указанные выше материалы, на основании которых были получены результаты, а также методология и

инструментарий для проведения подобного рода исследования, позволяющие признать полученные результаты исследования достоверными и соответствующие действительности.

В свою очередь правообладателем (ПАО «Группа Черкизово») был представлен значительный объем документов (договоры поставок, накладные документы, декларации о соответствии продукции, информационные письма), которые доказывают, что с 2013 года правообладатель использует обозначение «Южная» в отношении товаров, относящихся к мясной продукции.

Что касается довода правообладателя относительно того, что материалы возражения не содержат доказательств, подтверждающих несоответствие оспариваемого товарного знака пункту 1(1) статьи 1483 Кодекса, как вошедшее во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида, то данное основание в возражении не было указано.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия полагает, что материалы возражения не содержат достаточных доказательств, свидетельствующих о длительном и интенсивном использовании обозначения «Южная» в отношении мясной продукции, каждым производителем, указанным в возражении, и, следовательно, утверждение лица, подавшего возражение, о несоответствии товарного знака по свидетельству №852599 положениям, предусмотренным пунктом 1 статьи 1483 Кодекса – не доказан.

В Роспатент 06.05.2024 поступила жалоба, в которой лицо, подавшее возражение, настаивает на своей позиции, изложенной в возражении и пояснениях.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что доводы как лица, подавшего возражение, так и правообладателя были проанализированы и им дана соответствующая оценка.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.07.2023, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №852599.