

Палата по патентным спорам в порядке, установленном Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный №4520, рассмотрела возражение от 02.02.2006, поданное ЗАО «Финансово-промышленная группа «Тезаурум» на решение экспертизы от 07.11.2005 о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (далее - решение экспертизы) по заявке №2004716029/50, при этом установлено следующее.

Заявителем обозначения по заявке №2004716029/50 с приоритетом от 19.07.2004 является Закрытое акционерное общество «Финансово-промышленная группа «Тезаурум», г. Томск (далее - заявитель). Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, состоящее из «натюрморта, включающего изображение свиной рульки, мясного рулета с двумя отрезанными ломтиками, двух краковских колбас, трех шампиньонов, перечницы и нескольких пучков зелени». Ниже графического элемента расположена надпись «Мясной РядЪ», выполненная оригинальным шрифтом буквами русского алфавита красного цвета с бело-серым обрамлением.

Экспертизой 07.11.2005 принято решение о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для части товаров 29 (мясо, мясные экстракты, птица, дичь) и услуг 43 (обеспечение мясными продуктами) классов МКТУ, при этом словесному элементу «Мясной РядЪ», как указывающему на определенные товары и услуги, не была предоставлена самостоятельная правовая охрана на основании пункта 1 статьи 6 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.92 №3520-1, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенным в действие с 27.12.2002 (далее – Закон), и пунктов 2.3.1, 2.3.2.3 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированных Минюстом

России 25.03.2003, регистрационный №4322, введенных в действие с 10.05.2003 (далее—Правила).

Экспертизой была приведена ссылка на «Толковый словарь русского языка», С.И. Ожегов, М., 2001, РАН, Институт русского языка им. В.В. Виноградова, с. 373, 690 [1], где указано, что слово “ряд” это ларьки, магазины, лотки, рыночные прилавки, расположенные в одну линию, например, мясные ряды, овощные ряды и т.д.; мясная,-ой – магазин торгующий мясом; мясо – часть туши убитого животного, употребляемая в пищу, например, говяжье, свиное, кроличье и т.д. мясо.

В решении экспертизы отмечено, что для другой части товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 43 классов МКТУ обозначение не соответствует требованиям пункта 3 статьи 6 Закона и пункта 2.5.1 Правил, поскольку способно ввести потребителя в заблуждение в отношении вида товаров и оказываемых услуг.

Заявитель выразил несогласие с решением экспертизы в возражении от 02.02.2006, доводы которого сводятся к следующему:

- надпись, расположенная в нижней части, состоит из двух слов, расположенных на двух уровнях;

- графика надписи «Мясной РядЪ» стилизована под древнерусский полуустав (полуустав – разновидность кириллического письма, послужившая образцом для первопечатного шрифта в середине XVI века) с элементами декоративного древнерусского письма;

- присутствие твердого знака на конце слова «РядЪ» указывает на то, что этот словесный элемент не является описательным, так как современная орфография русского языка не допускает написание твердого знака в конце слова;

- значение рассматриваемых слов отражено в словарях:

МЯСО ср., мяско, мясишко, мясище - мягкие части животного тела, состоящее из красных или красноватых волокон, образующих мышцы; тело, плоть. Мясо говяжье, говядина; а вообще мясо зовется по названию животного: кониною, свининою, телятиною и пр. Перья остались, а мясо улетело (о промахе). Дикое мясо - болезненный мясистый нарост на ранах и

язвах. Мяса мн. - ляжки у борзых собак. Мясная еда. Мясные ряды. Мясной цвет - густо красный. Мясное - тельное, мясная пища, блюдо из мяса, скромное. Мяснцы юж. - скромные дни, мясоед. Бился, колотился, мясоед прошел, а все не женился. (В. И Даль Толковый словарь русского языка современная версия, «ЭКСМО-ПРЕСС», 2001, С. 397 [2])

Тельное ср. - рыбное кушанье, котлеты, колобки из рыбьего мяса, из рыбы, очищенной от костей. ([2], С.645);

Скромный - воложный, пища, дозволенная в мясоед, и частью в мясопустие (на масляну), пища от теплокровных животных, мясо, молоко, масло, яйца. ([2], С.594)

РЯД - вереница, строй, предметы по одной черте, по порядку, чередом. Улица в два ряда домов. Ряд и ряды - торговые лавки, гостиный двор, и каждая часть его, в прямом порядке. Красные ряды. Мясной, суконный, серебряный ряд. В ряду в Никольском живущих девять дворов. Последовательность, постепенность, либо порядок действий, случаев, обстоятельств. Ряд бедствий. Целый ряд битв. Черед, очередь, и чередный круг. Кто на ряду? - чей черед. Распоряженье, управленье, общественный порядок или устройство, все меры начальства для порядка, управый распорядок. Сидеть на ряду, не говорить: не могу! - кто выбран и пошел в старшины, суди и ряди, давай порядок. Люди лежат на селе без ряду - нет начальника, управленья, порядка. Ни толку, ни ряду нет. Суд и расправа. Ни суда, ни ряду нет - не найдешь правды. Пойду ряду искать - суда, права, расправы. Положенье, устав, наказ, правила, законы. Условие, договор, торг и соглашенье, обязательства по воле, взаимная сделка в торговле, ремеслах и пр. К ним крест целовал на Романове ряду, стар., т. е. по мирному договору. Взять постройку с ряду - с подряду, огулом, оптом, за все. Не было б ряду, не было б и спору, т. е. требую исполненья по ряду и по условию. Ряд - раз, кон или након, число. В первый ряд, в другой ряд - вперворяд, вдругоряд, раз. Дружка, ровня, или подобный, подходящий, один другого стоящий. В миру, на ряду, не говори: не могу! Хоть не в том ряде, да в том же стаде. Это бывает сплошь да рядом. Пробрать на голове ряд - пробор, дорожку ([2], С. 573);

- в Древней Руси слово «рядъ» использовали для обозначения условия, договора, соглашения, а слово «мясной, -ое» употреблялось в значении скоромный, то есть не постный;

- мясные ряды являлись тем местом, где можно было приобрести такие продукты;

- мясом называют мякоть плодов, фруктов, овощей, а также говорят, что вырвал пуговицу с мясом, то есть с тканью одежды;

- реформы в торговле при Советской власти привели к изменению названий торговых предприятий, так мясо можно было купить в торговых предприятиях «ГАСТРОНОМ», «МЯСО», «ПРОДУКТЫ», «МАГАЗИН», «ПОТРЕБКООПЕРАЦИЯ», «КОЛХОЗНЫЙ РЫНОК»;

- словесный элемент «Мясной Рядъ» не является общепринятым наименованием товара или предприятия изготовителя, общепринятым символом или термином, а также не вошёл во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

- заявленное обозначение не может быть признано описательным по той причине, что для рядового потребителя смысл обозначения не будет однозначным, поскольку толкование его смысла для заявленных товаров требует рассуждений, домысливания, которые могут быть различными;

- пользуясь приведенными выше толкованиями можно, например, выбрать одно из значений словосочетания «Мясной Рядъ», например, как «Мясной договор», или воспринимать его в значении «Скоромный рядъ», а можно полагать, что это «Мясной перечень», «Скоромный свод», «Мясной обзор», «Торговое помещение», при этом все перечисленные толкования являются фантазийными по отношению к заявленным товарам;

- экспертиза неправомерно игнорирует существование твердого знака в конце слова «Рядъ» и считает описательным словесный элемент «Мясной рядъ», который не заявлялся на регистрацию;

- заявленное обозначение могло бы быть признано ложным или способным ввести потребителя в заблуждение, если бы в перечне рассматриваемой заявки указывались такие товары как соевые сосиски,

сардельки, колбасы, так как оно могло породить представление о том, что изделия выполнены из мясных продуктов;

- поскольку всем известно, что масло, яйца, молоко, не могут содержать в своём составе мясных компонентов, по отношению к этим продуктам словесный элемент «Мясной» будет восприниматься как фантазийный, так как является неправдоподобным;

- фантазийность словосочетания «Мясной РядЪ» в отношении других товаров 29, 30, 31, 32 классов также очевидна.

На основании изложенного, заявитель просит пересмотреть решение экспертизы и вынести решение о регистрации обозначения по заявке №2004716029/50 в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 43 классов МКТУ, указанных в перечне, без исключения словесного элемента «Мясной РядЪ» из правовой охраны.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ "О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" и с учетом даты (19.07.2004) поступления заявки №2004716029/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя отмеченные выше Закон и Правила.

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 6 Закона не допускается 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.

Подпунктом 2.3.2.3 пункта 2.3 Правил установлено, что к таким обозначениям относятся, в частности, простые наименования товаров/услуг.

Согласно абзацу 6 пункта 1 статьи 6 Закона указанные элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

К таким обозначениям, согласно пункту 2.3.(2.1) Правил, относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов (пункт 2.3.(2.1) Правил).

В соответствии с материалами заявки №2004716029/50, на регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, включающее графическую композицию в виде стилизованно выполненных в черно-белом цветовом сочетании изображений мясных и колбасных изделий, перечницы, грибов. Под композицией в две строки расположены словесные элементы «Мясной» и «РядЪ», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита красного цвета с серым контуром.

Решением экспертизы о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для части товаров/услуг 29, 43 классов МКТУ словесным элементам «Мясной РядЪ», не была предоставлена самостоятельная правовая охрана.

Анализ общедоступных словарно-справочных источников информации показал, что слово «ряд» используется в современной русской лексике, в том числе, в значении ларьков или прилавков для торговли какими-либо однородными товарами, расположенных в одну линию (см. [1]; «Новый словарь русского языка. Толково-словообразовательный» Т.Ф.

Ефремова, Москва, Издательство «Русский язык», 2000, с. 531 [3]; «Голковый словарь русского языка» под редакцией Д.Н.Ушакова, Москва, Мир книги, 2001, том 3, с.128 [4]). В сочетании со словом «мясной» словосочетание воспринимается в значении – торговый ряд, реализующий мясо и мясные продукты. Восприятие знака в указанном значении усиливает присутствие в нем графического элемента в виде стилизованного изображения мясной продукции (рульки, колбасы).

Необходимо отметить, что использование буквы «Ъ» не является препятствием для идентификации словесного элемента «РядЪ» как существительного «ряд» и неспособно придать дополнительную различительную способность рассматриваемому элементу.

В отношении утверждения заявителя о том, что заявленное обозначение может быть воспринято в значениях “мясной договор, мясной обзор, мясной закон, мясной подряд, мясной указ, скромная закономерность” следует отметить, что оно не может быть признано обоснованным, поскольку приведенные значения слов «мясной» и «ряд» вышли из активного, повседневного употребления, то есть являются устаревшими.

Таким образом, исходя из семантики словосочетания «Мясной РядЪ» можно сделать вывод, что оно содержит в себе сведения о товарах и услугах 29 (мясо, мясные экстракты, птица, дичь), 43 (обеспечение мясными продуктами) классов МКТУ, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения.

В силу отмеченных обстоятельств, вывод экспертизы о том, что словесный элемент «Мясной РядЪ» в составе заявленного обозначения признан неохраняемым на основании пункта 1 статьи 6 Закона, является обоснованным.

При этом для других товаров, указанных в перечне и не являющихся товарами такого вида – “яйца, молоко и молочные продукты, масла и жиры пищевые, мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое, животные, корма для животных, пиво”, а также услуг 43 класса МКТУ по обеспечению перечисленными товарами,

элемент «Мясной», и, как следствие, заявленное обозначение в целом, является ложным, что противоречит требованиям пункта 3 статьи 6 Закона.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 02.02.2006 и оставить в силе решение экспертизы от 07.11.2005.