


ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела возражение, поступившее 08.11.2021. Данное возражение подано ООО «Кубанская продуктовая компания», г. Кореновск (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020724599, при этом установлено следующее.

Заявка №2020724599 на регистрацию объемного товарного знака



«  » была подана на имя заявителя 28.04.2020 в отношении товаров 29 и 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 27.07.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020724599 в отношении всех заявленных товаров 29 и 32 классов МКТУ (далее - решение Роспатента). Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

Так, было указано, что заявленное обозначение является объемным, представляет

собой бутылку - упаковку жидких веществ (напитков, масел, топлива, моющих средств и т.д.), форма которой является традиционной, обусловлена ее функциональным назначением. Поскольку заявленные товары 29 и 32 классов МКТУ относятся к товарам, для которых упаковка (емкость, бутылка) является неотъемлемой частью расфасовки и реализации, то есть неразрывно связана с товаром в силу их физических свойств, заявленное обозначение не обладает различительной способностью и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для части товаров 29 класса МКТУ (например, масла растительные, молоко, молоко соевое (заменитель молока) и части товаров 32 класса МКТУ (например, вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды (напитки) на основании пункта 1 статьи 1483 Гражданского кодекса.

При этом, регистрация заявленного обозначения в отношении иных товаров 29, 32 классов МКТУ, которые в силу своих свойств не могут быть расфасованы в подобные емкости, способна ввести в заблуждение относительно свойств товара, что препятствует регистрации на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- в большинстве случаев в качестве объемных знаков регистрируется оригинальная форма товара или его упаковки, а также форма отдельных деталей товара или упаковки;

- оригинальность формы объемного обозначения, обладающего различительной способностью, ясно различима и воспринимается как товарный знак;

- на сегодняшний день зарегистрирован товарный знак по свидетельству №780606, в котором охраняются элементы бутылки в виде узора, при этом сама форма не охраняется. Зарегистрирован товарный знак по свидетельству №777369, представляющий собой бочку для нефти;

- вывод экспертизы о том, что бутылка является стандартной упаковкой для заявленных видов товаров, не является основанием для отказа в регистрации заявленного обозначения, так как имеется возможность охранять не саму упаковку, а только ее элементы – оригинальный рисунок;

- в решении Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-619/2018 указано, что обозначение, представляющее собой стандартную форму товара или его

упаковки (контейнера), может быть зарегистрировано как объемный знак с исключением из правовой охраны формы такой упаковки, если на знаке имеются охраноспособные словесные, изобразительные элементы или их композиция, доминирующие над формой товара в силу своего пространственного расположения. Данный подход к регистрации объемных обозначений, согласуется с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса, допускающим включение в товарный знак неохранных элементов, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены следующие материалы (копии):

1. заявка на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака;
2. уведомление о приеме заявки №2020724599 от 28.04.2020;
3. уведомление формальной экспертизы от 04.06.2020;
4. платежное поручение №4478 от 15.07.2020 об уплате пошлины за проведение экспертизы заявленного обозначения;
5. решение Роспатента от 04.08.2021 о принятии к рассмотрению заявки на государственную регистрацию товарного знака;
6. уведомление от 07.08.2020 о соответствии перечня товаров и услуг требованиям статьи 1492 Кодекса;
7. уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;
9. письмо-ответ заявителя от 06.05.2021;
10. решение Роспатента.

На основании изложенной информации заявителем выражена просьба об отмене решения Роспатента и о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

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

С учетом даты подачи (28.04.2020) заявки №2020724599 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 32 Правил к объемным обозначениям относятся трехмерные объекты, фигуры и комбинации линий и фигур в пространственном расположении, которые могут представлять собой форму товара или его части, форму упаковки товара, форму, не связанную с товаром.


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

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают,

что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.



Заявленное обозначение «  » является объемным, представляет собой изображение бутылки, верхняя часть которой представлена горловиной бутылки, на которой находится винтовая резьба и крышка, ниже винтовой резьбы расположены покатые плечики, на которых в разные стороны отходят четыре выступающих линии, ниже следует средняя часть бутылки, включающая рельефные выступы и пять углублений, в нижней части бутылки расположены четыре арочных свода, на дне бутылки имеются углубления в виде шестиконечной звезды. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 29 и 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

При оценке объемных обозначений на предмет их различительной способности основным является вопрос о том, обусловлена ли форма бутылки только функциональным назначением или является следствием оригинального исполнения, придающего обозначению различительную способность. Оригинальность формы объемного обозначения, обладающего различительной способностью, ясно различима и воспринимается как товарный знак.

Заявленное обозначение представляет собой реалистическое изображение бутылки, то есть форму упаковки, предназначенной для товаров 29, 32 классов МКТУ, представляющих собой продукты в жидком или сыпучем состоянии. Таким образом,

форма бутылки обусловлена главным образом ее функциональностью и недостаточно оригинальна для целей индивидуализации товаров. Наличие рельефных рисунков на тулове бутылки, винтовой резьбы на горловине бутылки, выступов и углублений по корпусу и на дне бутылки не придают заявленному обозначению достаточной различительной способности либо определенного запоминающегося потребителю стиля.

В частности, углубления на дне обеспечивают устойчивость бутылки и, следовательно, не придают заявленной бутылке оригинальности, способной выделить ее из ряда других бутылок. Винтовая резьба на горловине позволяет плотно закрыть бутылку крышкой для дальнейшей транспортировки, хранения жидкостей, напитков, предотвращения вытекания и высыхания содержимого и т.д. При этом сама крышка является общеупотребимой для данного вида товаров. Углубления в центральной части корпуса бутылки позволяют надежно фиксировать бутылку при эксплуатации, предотвращают от выскальзывания бутылки. Наличие покатых плечиков обеспечивает быстрое и удобное вытекание продукта из бутылки. Все перечисленное в целом обеспечивает ее дальнейшее удобное использование, что свидетельствует об утилитарных свойствах формы заявленной бутылки, что подтверждает вывод экспертизы о том, что данная форма обусловлена исключительно функциональным назначением.

Коллегия отмечает, что центральным элементом, обращающим на себя основное внимание в такой форме бутылки, является именно ее традиционная цилиндрическая форма, в то время как некоторые особенности, связанные с наличием на тулове бутылки выпуклых и вогнутых рельефных элементов, не могут считаться решающим фактором для индивидуализации товаров заявителя, поскольку они не являются зрительно активными (имеют лишь нюансный характер) в силу невозможности для потребителя запомнить предлагаемую в заявленном обозначении определенную комбинацию арочных сводов, выпуклых линий и т.д., что обуславливает вывод об отсутствии у нее различительной способности – способности индивидуализировать товары, приведенные в заявке, то есть отличать соответствующие товары заявителя от однородных им товаров других производителей.

В этой связи можно сделать вывод о том, что заявленная форма емкости сама по

себе не обладает набором признаков, необходимых и достаточных для запоминания ее потребителями как обозначения, отличающего товары заявителя от аналогичных товаров других лиц.

Таким образом, данная бутылка и ее оформление являются вариантом обычной формы упаковок такого типа, а именно, бутылок, не отличается существенно от простых, общепринятых форм или от ожидаемых потребителем форм, что подтверждается использованием бутылок подобной формы различными



производителями



(<https://vkustorg.com/maslo-podsolnechnoe-rafinirovannoe-.html>, <https://market.yandex.ru/product--anninskoe-maslo-podsolnechnoe-rafinirovannoe/533626000?cpa=1>, <https://foodcity.ru/product/voda-pitevaya>, https://www.uavgusta.net/upload/iblock/415/maslo_arakhisovoe_1_1.jpg, <https://svoe-rodnoe.ru/category/milk/6216-001-moloko?page=209> и т.д.). Форма бутылки и ее оформление, представленные в заявленном обозначении, незначительно отличаются от других форм бутылок, обычно встречающихся на рынке.

Поскольку часть заявленных товаров 29, 32 классов МКТУ относятся к товарам, для которых упаковка (емкость, бутылка) являются неотъемлемой частью расфасовки и реализации, то есть неразрывно связана с товаром в силу их физических свойств,

заявленное обозначение не обладает различительной способностью и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для части товаров 29 класса МКТУ («белок яичный; арахис обработанный; бульоны; концентраты бульонные; белки пищевые; варенье имбирное; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; желатин пищевой; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир костный пищевой; жир свиной; жиры животные; жиры пищевые; изюм; икра; казеин пищевой; капуста квашеная; клей рыбий пищевой; корнишоны; креветки; крем сливочный; куколочки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; маргарин; мармелад; масла растительные; масло арахисовое; масло какао; масло кокосовое; масло сливочное; маринад из шинкованных овощей с острой приправой; миндаль толченый; мозг костный пищевой; молоко; соевое молоко (заменитель молока); мука рыбная для употребления в пищу; мидии (неживые); миндаль толченый; моллюски (неживые); мука рыбная для употребления в пищу, мякоть фруктовая, овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; орехи обработанные; паста томатная; пектины пищевые; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; концентраты бульонные; порошок яичный; продукты молочные; простокваша; протеины пищевые; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре яблочное; ракообразные (неживые); сливки взбитые; смеси жировые для бутербродов; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; составы для приготовления бульона; составы для приготовления супов; супы, супы овощные; таини (тесто из зерен кунжута); ферменты сычужные; хлопья картофельные; цедра фруктовая; экстракт водорослей пищевой; экстракты мясные») и всех товаров 32 класса МКТУ («аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды (напитки); воды газированные; воды минеральные (напитки); воды столовые; квас (безалкогольный напиток); коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с

мякотью безалкогольные; орехи кокосовые сушеные; паштеты из печени; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль (безалкогольный напиток); сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи (напитки на базе фруктов или овощных смесей); сок томатный (напиток); сок яблочный безалкогольный; соки овощные (напитки); соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; шербет (напиток); экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков; таблетки для изготовления газированных напитков») на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Принимая во внимание изложенные обстоятельства в совокупности, можно сделать вывод о том, что заявленная форма бутылки в том виде как она заявлена на регистрацию в составе заявленного обозначения по заявке №2020724599 сама по себе не обладает набором признаков, необходимых и достаточных для запоминания ее потребителями как обозначения, отличающего товары заявителя от аналогичных товаров иных лиц.

При этом коллегия отмечает, что заявителем не представлены документы, подтверждающие приобретение заявленным обозначением дополнительной различительной способности.

Что касается несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, то заявленное обозначение в отношении иных товаров 29 класса МКТУ («анчоусы; бобы консервированные, бобы соевые консервированные; гнезда птичьи съедобные; горох консервированный; грибы консервированные; дичь; закуски легкие на базе фруктов; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; крокеты; ламинарии обжаренные; лангусты (неживые); лосось; лук консервированный; мясо; мясо консервированное; овощи консервированные; оливки консервированные; оладьи картофельные; омары (неживые); печень; пикули; продукты из соленого свиного окорока; продукты питания на базе ферментированных овощей (кимчи); продукты рыбные; птица домашняя (неживая); рыба (неживая); рыба консервированная; салаты

овощные, салаты фруктовые; сало; сардины; свинина; сельдь; солонина; сосиски в сухарях») не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, так как будет являться ложным указанием на вид товара. Так, приведенные товары относятся к готовым продуктам, не имеющим жидкую или сыпучую форму, они традиционно имеют иные способы хранения, иные способы упаковки. Материалами возражения обратного не доказано.

Резюмируя вышеизложенное, у коллегии нет оснований для отмены решения Роспатента.

Относительно указанных заявителем в возражении примеров регистраций объемных товарных знаков следует отметить, что каждый знак индивидуален и возможность его регистрации оценивается с учетом обстоятельств каждого конкретного дела. При этом, следует отметить, что товарные знаки по свидетельствам №777369 и №780606 существенно отличаются от заявленного обозначения.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 08.11.2021, оставить в силе решение Роспатента от 27.07.2021.