


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

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, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 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, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 25.04.2019 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Гуриным А.И., г. Реутов (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017730867, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке №201730867, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 31.07.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 29, 30, 31, 35 классов МКТУ, указанных в заявке.

Роспатентом 28.12.2018 было принято решение об отказе государственной регистрации товарного знака для всех товаров и услуг. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому

заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к следующему:

- поскольку заявленное обозначение включает стилизованное изображение плодов огурца, регистрация товарного знака в отношении иного вида товаров (например, фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; крупы пищевые; мука пищевая; чай; свежие фрукты; живые животные) и состава (например, компоты; соус томатный) способна ввести потребителя в заблуждение;

- заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарными знаками иных лиц, имеющими более ранний приоритет и зарегистрированными в отношении однородных товаров (услуг):

с серией товарных знаков «ТРАДИЦИЯ» [1] (свидетельство №617431 с



приоритетом от 16.03.2016); «



» [2] (свидетельство №499014 с

приоритетом от 27.10.2011); «

ТРАДИЦИЯ» [3] (свидетельство №342955 с

приоритетом от 27.03.2006, срок действия регистрации продлен до 27.03.2026),

зарегистрированным в отношении товаров 30, 32 класса МКТУ, однородных

заявленным товарам 30 класса МКТУ, на имя Публичного акционерного общества

«РУССКИЙ ПРОДУКТ», 249080, Калужская обл., Малоярославецкий р-н, с.

Детчино, ул. Московская, 77;



- с товарным знаком «


ТРАДИЦИЯ» [4] (свидетельство №499013 с приоритетом от

16.11.2011), зарегистрированным в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ


на имя Открытого акционерного общества «РУССКИЙ ПРОДУКТ», 107143, Москва,

ул. Пермская, владение 1;



- с товарным знаком «» [5] (свидетельство №473103 с приоритетом от 24.02.2011), зарегистрированным в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «ЛЕНСАХАР», 195176, Санкт-Петербург, Пискаревский пр-кт, 25, помещение 1Н, лит. В;



- с товарным знаком «» [6] (свидетельство №419159 с приоритетом от 12.05.2009, срок действия регистрации продлен до 12.05.2029), зарегистрированным в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «Сибирские Мясные Продукты», 630009, Новосибирская обл., г. Новосибирск, ул. Садовая, 194;

- с товарным знаком «**ТРАДИЦИЯ**» [7] (свидетельство №197583 с приоритетом от 26.03.1999, срок действия регистрации продлен до 26.03.2019), зарегистрированным в отношении однородных товаров 29, 31 классов МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «КАРАВАН», 195220, Санкт-Петербург, ул. Фаворского, д. 12.

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

- заявитель еще на стадии экспертизы ходатайствовал об ограничении перечня товаров и услуг и просил зарегистрировать товарный знак по заявке №2017730867 в отношении товаров 31 класса МКТУ «семена, а именно семена огурцов»;

- противопоставленный товарный знак [7] по свидетельству №197583 в настоящее время принадлежит заявителю в соответствии с зарегистрированным Роспатентом договором об отчуждении исключительных прав в отношении товаров 31 класса МКТУ.

Таким образом, в возражении изложена просьба о регистрации товарного знака по заявке №2017730867 только в отношении части заявленных товаров 31 класса МКТУ «семена, а именно семена огурцов».

Изучив материалы дела и заслушав доводы представителя заявителя, коллегия сочла их убедительными.

С учетом даты (31.07.2017) приоритета заявленного обозначения по заявке №2017730867 правовая база для оценки его охраноспособности в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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).

Как следует из требований подпункта 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.

Исходя из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или 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 требованиями подпункта 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.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.


В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены,

взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).



Заявленное обозначение «» по заявке №2017730867 с приоритетом от 31.07.2017 является комбинированным, включает в свой состав изобразительный элемент в виде ромба, на фоне которого расположены стилизованные изображения семян, цветов, плодов, стеблей и листьев огурца, а также словесный элемент «ТРАДИЦИЯ», выполненный в оригинальной графической манере буквами русского алфавита. Регистрация товарного знака по заявке №2017730867 испрашивается в зеленом, желтом, бежевом и сером цветовом сочетании.

С учетом доводов возражения регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении следующего скорректированного перечня товаров 31 класса МКТУ «семена, а именно семена огурцов».

Следует констатировать, что вышеуказанная корректировка заявленного перечня товарами, представляющие собой семена огурца, исключает основания для вывода о способности заявленного обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно товара и его свойств согласно требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, что позволяет снять это основание для отказа в государственной регистрации товарного знака.

Необходимо также отметить, что отказ в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017730867 для заявленных товаров и услуг 29, 30, 31, 35 классов МКТУ основан на наличии сходных до степени смешения товарных знаков с более ранним приоритетом, принадлежащих иным лицам: «ТРАДИЦИЯ» [1]



(свидетельство №617431 с приоритетом от 16.03.2016), «

(свидетельство №499014 с приоритетом от 27.10.2011), «ТРАДИЦИЯ» [3]

(свидетельство №342955 с приоритетом от 27.03.2006, срок действия регистрации



продлен до 27.03.2026), «



16.11.2011), «



24.02.2011), «

срок действия регистрации продлен до 12.05.2029), «ТРАДИЦИЯ» [7]

(свидетельство №197583 с приоритетом от 26.03.1999, срок действия регистрации продлен до 26.03.2019).

Сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, а также однородность товаров и услуг 29, 30, 31, 35 классов МКТУ, заявителем не оспаривается.

Вместе с тем при сопоставительном анализе заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] - [7] коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы.

К указанным обстоятельствам относится, во-первых, ограничение заявленного перечня товаров товарами 31 класса МКТУ «семена, а именно семена огурцов», а, во-вторых, отчуждение на имя заявителя исключительного права на товарный знак по свидетельству №197583 в отношении всех указанных в перечне регистрации товаров 31 класса МКТУ «сельскохозяйственные, садовые, лесные и зерновые продукты, не относящиеся к другим классам; животные; свежие фрукты и овощи; семена, живые растения и цветы; корма для животных, солод» по договору №РД0318142, зарегистрированному Роспатентом 03.12.2019. Принадлежащему заявителю

товарному знаку « **ТРАДИЦИЯ** », зарегистрированному Роспатентом в результате регистрации вышеуказанного договора, присвоен номер свидетельства №737246.

Указанные обстоятельства устраняют причину для отказа в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для товаров 31 класса МКТУ «семена, а именно семена огурцов», основанную на выводе о его несоответствии требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса. Следовательно, поступившее возражение подлежит удовлетворению.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**удовлетворить возражение, поступившее 25.04.2019, отменить решение Роспатента от 28.12.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017730867.**