

## 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 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 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 29.09.2020 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Шельф-2000», Московская область, г. Домодедово (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №665768, при этом установлено следующее.

Регистрация товарного знака по заявке № 2018706991 с приоритетом от 22.02.2018 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 06.08.2018 за №665768 в отношении товаров 29 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ) *«изделия колбасные; колбаса кровяная; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов»* на имя Общества с ограниченной ответственностью «Мясоперерабатывающий завод РЕМИТ», Московская область, г. Подольск (далее – правообладатель).



Оспариваемый товарный знак по свидетельству №665768 представляет собой комбинированное обозначение, выполненное в виде этикетки, в котором слова «EXTRA EXCLUSIVE, EASY OPEN, ОТБОРНОЕ МЯСО, АРОМАТНЫЕ СПЕЦИИ, ОТМЕННЫЙ ВКУС» и элемент «®» являются неохраняемыми элементами.

Знак охраняется в следующем цветовом сочетании: оранжевый, темно-синий, золотистый, желтый, белый.

В поступившем возражении от 29.09.2020 и дополнении к нему от 15.01.2021 изложено мнение о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пунктов 1(3), 3(1), 3(2) статьи 1483 Кодекса.

Основные доводы возражения сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является заинтересованным в подаче настоящего возражения, поскольку осуществляет деятельность в том же сегмента рынка, что и правообладатель оспариваемого знака и в своей деятельности использует обозначение «КАВАНOS». Кроме того, а адрес лица, подавшего возражение, правообладателем оспариваемого знака была направлена претензия о незаконном использовании «ООО «Шельф 2000» обозначения «КАВАНOS», сходного оспариваемым товарным знаком;

- несоответствие оспариваемого товарного знака требованиям пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса обусловлено следующим:

- согласно словарно-справочным источникам информации и сети Интернет слово КАВАНOS (КАБАНOC) воспринимается во всем мире и на территории

Российской Федерации, как название польского сорта охотничьих сосисок: тонкая варено-копченая колбаска, как правило, изготавливаемая из просоленной свинины;

- согласно данным Инспекции качества сельскохозяйственной и пищевой продукции Польши колбаски, схожие с современными кабаносами, были широко известны в Польше уже в конце 20-х годов XX века;

- в 2011 году название KABANOSY (которое является множественным числом от слова KABANOS) было внесено в европейский реестр, как польская «гарантированная традиционная специализация» (TSG3), документ 32011R1044. Это польский продукт, который был включен в систему охраняемых наименований места происхождения, охраняемых географических указаний и гарантированных традиционных специализаций (фирменных блюд) Евросоюза;

- слово KABANOS, как указание на определенный вид колбасных изделий (охотничьих колбасок), используется разными производителями как, на территории Польши Чехии, Германии, Республики Беларусь, так и на территории Российской Федерации;

- подробное описание о кабанос (kabanos), как виде колбасного изделия, о истории данного продукта и его характеристиках содержится в рекламной статье, посвященной продукции правообладателя;

- вся информация о колбасных изделиях «кабанос (kabanos)» существовала до даты приоритета оспариваемого товарного знака. При этом до даты приоритета оспариваемого товарного знака правообладатель не производил указанную продукцию и, следовательно, слово «KABANOS» не могло приобрести различительную способность среди потребителей в отношении производителя (ООО «Мясоперерабатывающий завод РЕМИТ»);

- кроме того, в сети Интернет содержалась информация о том, что в мае 2013 года, то есть задолго до даты приоритета оспариваемой регистрации на российском рынке был представлен новый продукт копченые колбаски «Kabanosy» компании «Дымов»;

- в апреле 2018 года в сетевых магазинах Ашан, Азбука Вкуса появилась продукция KABANOS белорусского производства;

- таким образом, входящий в состав оспариваемого товарного знака словесный элемент «КАВАНOS» для товаров 29 класса МКТУ «изделия колбасные» не обладает различительной способностью, указывает на конкретный вид товаров и является неохраняемым элементом на основании пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса;

- в отношении остальных оспариваемых товаров 29 класса МКТУ «колбаса кровяная; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов» оспариваемый товарный знак вводит потребителя в заблуждение относительно вида товаров;

- указанные выше доводы лица, подавшего возражение, также подтверждаются выводами Роспатента, изложенными в решениях об отказе в государственной регистрации товарного знака «КАВАНOSЫ КАВАНOSY» по заявке №2013723503 и «КАВАНOSI» по заявке №2013723505, поданных 10.07.2013 на ООО «Дымовское колбасное производство»;

- несоответствие оспариваемого знака требованиям пункта 3(2) статьи 1483 Кодекса обусловлено тем, что действия правообладателя, связанные с регистрацией оспариваемого товарного знака, включающего охраняемый элемент «КАВАНOS», направлены на препятствие использования третьими лицами данного наименования в составе этикеток при наличии законного интереса в его использовании.

При этом лицо, подавшее возражение, отмечает, что среди многочисленных российских производителей и импортеров до даты приоритета оспариваемой регистрации проявляется активный интерес в отношении колбасных изделий «КАВАНOS», что подтверждается сведениями из деклараций о соответствии продукции требованиям технического регламента Таможенного союза.

С учетом изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №665768 недействительным в отношении товаров 29 класса МКТУ «колбаса кровяная; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов» исключив из правовой охраны словесный элемент «КАВАНOS».

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

1. Распечатки с сайта Википедии статьи «Кабанос» на русском языке и на английском, испанском французском, португальском, итальянском языках с переводами;
2. Распечатки из сети Интернет выдержек из кулинарных словарей;
3. Распечатки из сети Интернет перевода слова kabanos из он-лайн словарей;
4. Исполнительное решение Комиссии (ЕС) No 1044/2011 от 19.10.2011 о внесении наименования Kabanosy в реестр гарантированных традиционных продуктов с переводом;
5. Распечатки из сети Интернет рецептов блюд, при приготовлении которых используются колбаски кабанос;
6. Распечатки из сети Интернет публикаций, в которых содержатся сведения о колбасках «Кабанос»;
7. Распечатка с сайта «ответы mail.ru» ответов на вопрос «Что такое кабанос?»;
8. Распечатки с сайта ресторана Grillwurst меню, в котором содержится блюдо колбаски «Кабанос»;
9. Распечатки из сети Интернет сведений о предложениях по продаже приправ для колбасок «Кабанос»;
10. Распечатки из сети Интернет отзывов потребителей о колбасках «Кабанос», производителем которых является правообладатель;
11. Распечатка с фотостоков по запросу «kabanos»;
12. Распечатки из сети Интернет сведений о новом продукте kabanosy компании «Дымов», 2013 год;
13. Распечатки из сети Интернет сведений о колбасках «KABANOS» белорусского производства;
14. Копии Деклараций о соответствии продукции лица, подавшего возражение;
15. Распечатка с сайта «Инновационный продукт 2019 года»;
16. Выписка с сайта Росаккредитация деклараций таможенного союза, полученных разными производителями в отношении продукции кабанос;
17. Словарно-справочные источники информации, в которых содержится значение слова кабанос / kabanos:

- 17.1 Кулинарная энциклопедия, том 10, издательство «Комсомольская правда», Москва, 2016 год;
- 17.2 Польско-русский словарь, издание 6-е, Москва «Русский язык», Варшава «Ведза повшехна» 1989 год;
- 17.3 Польско-русский словарь, издание 3-е, Москва «Русский язык», Варшава «Ведза повшехна» 1988 год;
- 17.4 Русско-польский польско-русский иллюстрированный словарь, том II, государственное издательство «Ведза повшехна», Варшава, 1986 год;
- 17.5 Польско-русский словарь, Москва «Русский язык», Варшава «Ведза повшехна» 1975 год;
- 17.6 Новый польско-русский и русско-польский словарь, М.: Дом Славянской книги, 2014 год;
- 17.7 Польско-русский и русско-польский словарь, издание 7-е, Москва, Медиа, 2006 год;
18. Сведения по заявке №2013723503 (обозначение «КАБАНОСЫ KAVANOSY»), по заявке по заявке №2013723505 (обозначение «KAVANOSI»), заявленных на регистрацию в качестве товарного знака.

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с поступившим возражением, представил отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, не является заинтересованным в подаче настоящего возражения, поскольку его права и законные интересы не нарушены существующей регистрацией на товарный знак №665768:

- довод лица, подавшего возражение, о том, что правовая охрана оспариваемому знаку была предоставлена в нарушение требований пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса не доказан, поскольку:

- распечатки из Википедия не могут служить достоверным источником информации, поскольку представляют собой сведения и свободной энциклопедии. Кроме того, отсутствие даты публикации материалов, что не позволяет установить, когда точно они были размещены;

- большая часть публикаций, расположенных в сети Интернет, а также часть деклараций не содержит даты или относятся к периоду после даты приоритета оспариваемой регистрации, в связи с чем не могут быть учтены;

- большая часть материалов и сведений из сети Интернет, опубликованных до даты подачи заявки оспариваемой регистрации, представляют собой авторские статьи и обзоры, которые не отражают мнения потребителей продукции;

- кулинарные рецепты блюд с использованием в качестве ингредиента колбасок «Кабанос» также не подтверждают, что все или большая часть потребителей продукции правообладателя оспариваемого товарного знака осведомлены о таком виде колбасы и, что слово «KABANOS» в их глазах ассоциируется с конкретным видом товара;

- отзывы не могут являться достоверным источником информации, так как зачастую размещаются недобросовестными лицами, конкурентами и могут носить заказной характер;

- принимая во внимание, что в России государственным языком является русский и процент людей, владеющих иностранными языками невысок, правомерно сделать вывод о том, что среднестатистическим потребителем продукции правообладателя, словесный элемент «KABANOS», выполненный стилизованным шрифтом буквами латинского алфавита, воспринимается фантазийным, изобретенным, не несущим какой-либо семантической нагрузки, способным индивидуализировать продукцию правообладателя;

- при оценке оспариваемого товарного знака на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса могут быть учтены обстоятельства, сложившиеся на дату подачи возражения, при представлении доказательств, свидетельствующих о них, а именно длительность и интенсивность использования оспариваемого знака правообладателем;

- продукция завода, а это более 300 наименований колбас, деликатесов и полуфабрикатов, которая неоднократно была награждена медалями и дипломами, реализуется на всей территории России в крупнейших федеральных сетях, таких как Globus, Гипермаркет Карусель, Пятерочка, Магнит, Ашан, Дикси, SPAR и

других, через фирменную сеть магазинов «РЕМИТ. Вкусные колбасы» и гастрономических бутиков «Настоящий мясной», крупнейшие транснациональные компании сегмента HoReCa;

- в 2017 году правообладателем была начата разработка новая линейка премиальных мясных снеков под оспариваемым товарным знаком. Начиная с февраля 2018 года, новая продукция стала активно реализовываться на российском рынке;

- на всей территории России за достаточно короткий период нашим Доверителем через контрагентов было реализовано более 30 млн. упаковок мясных снеков на общую сумму 1 687 102 469 рублей. Продукция реализовывалась через фирменную сеть магазинов «РЕМИТ. Вкусные колбасы», число которых в Центральном федеральном округе насчитывает более 120 точек, а также через розничные федеральные сети: «Магнит», «Пятерочка», «Перекресток», «Красное и Белое» и другие;

- в 2018 году активное продвижение продукции «КАВАНOS» началось в сети Интернет на собственном сайте «КАВАНOS-PROMO.RU», через YouTube, на телевидении путем интеграции в различные проекты на ТНТ и других каналах, а также посредством сувенирной продукции

- интенсивное продвижение продукции правообладателя под обозначением «КАВАНOS», свидетельствует о ее узнаваемости среди потребителей на всей территории России;

- поскольку входящий в состав оспариваемого товарного знака словесный элемент «КАВАНOS» носит фантазийный характер, как и весь товарный знак в целом, то довод возражения о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса в отношении части товаров 29 класса МКТУ, указанных в возражении, не является обоснованным;

- довод возражения о несоответствии оспариваемого товарного знака требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса также не доказан, поскольку оспариваемый товарный знак в целом, так и входящий в его состав словесный элемент «КАВАНOS», не подпадают ни под один из критериев, определяющих



обозначение как противоречащее общественным интересам, принципам гуманности и морали. При этом правообладатель отмечает, что в рассматриваемом случае недобросовестные действия можно усмотреть именно в деятельности лица, подавшего возражение, по использованию на своей продукции сходного дизайна и словесных элементов, имитирующих упаковку, однородной продукции ООО «Мясоперерабатывающего завода РЕМИТ»;

- вместе с тем, правообладатель отмечает, что в том случае, если словесный элемент может быть признан коллегией как описательный в отношении части оспариваемых товаров 29 класса МКТУ, то он не занимает в знаке доминирующего положения и может быть включен в состав оспариваемого знака как неохраняемый элемент.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №665768.

- 19.Выписка из ЕГРЮЛ сведений о правообладателе;
- 20.Выписка из Единого государственного реестра недвижимости на здание (производственный корпус);
- 21.Копии сертификатов соответствия системы менеджмента безопасности пищевых продуктов от 13.04.2018, 09.04.2018, 30.04.2012, 30.03.2012;
- 22.Фото дипломов и медалей, которыми была награждена продукция ООО «Мясоперерабатывающий завод РЕМИТ» за период 2014-2016гг. на международных конкурсах и фестивалях;
- 23.Справка о длительности использования товарного знака по свидетельству №665768;
- 24.Задание от 01.06.2017 и служебная записка от 28.06.2017 на разработку дизайна товарного знака со словесными элементами «KABANOS», «РЕМИТ» и утвержденные эскизы от 28.06.2017 и 28.07.2017;
25. Декларации о соответствии продукции «Мясные колбасные изделия колбаски сырокопченые «KABANOS» от 10.09.2017, 11.09.2017, 30.01.2018, 31.07.2019, 05.06.2018, 28.02.2019, 28.02.2019, 12.03.2020, 11.12.2019;

26. Договоры, финансовые документы, на поставку и ввод в действие оборудования для производства колбасных изделий за период от апреля 2017 по сентябрь 2018 год;
27. Акт и приказ о вводе в эксплуатацию оборудования для производства колбасных изделий от 20.09.2018;
28. Выборка договоров лизинга за 2019 год;
29. Договоры на производство упаковки и приложения к ним (товарные накладные за 2018 год);
30. Справка об объемах производства и продажи товаров, маркируемых оспариваемым товарным знаком за 2018 - 2020гг.;
31. Справка о территории реализации товаров, маркируемых оспариваемым товарным знаком за период с марта 2018 по октябрь 2020гг.;
32. Реестр финансовых документов к договорам поставки продукции «KABANOS» за период с 2018-2020 гг.;
33. Выборка договоров с контрагентами и товарные накладные к ним на поставку продукции, включая товар «KABANOS» за период с 2018-2020 гг.;
34. Справка о принадлежности домена: remit.ru, зарегистрированного 18.02.2019;
35. Вебархивные распечатки с сайта <https://mosremit.ru/> с продукцией «KABANOS» за период 27.12.2018, 21.10.2020;
36. Справка о затратах на рекламу товаров, маркируемых оспариваемым товарным знаком за период с апреля 2018г. по ноябрь 2020г. с реестром договоров и закрывающих документов;
37. Реестр договоров и документов с подтверждением их исполнения за 2018-2020 гг.;
38. Выборка договоров на рекламу и сувенирную продукцию с частичным подтверждением исполнения за период сентябрь 2017 - 2020;
39. Рекламные материалы (полиэтиленовый пакет, календарь 2019, наклейки).

Ознакомившись с отзывом правообладателя, лицо, подавшее возражение, представило дополнение к возражению, доводы которого сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, придерживается мнения о том, что описательные обозначения фактически не способны выполнять функция товарного знака, но не в связи с отсутствием различительной способности как таковой, а в силу того, что относятся к области публичного права и должны быть свободны для использования всеми производителями однородной продукции;

- представленные правообладателем документы о производстве продукции, маркированной оспариваемом товарным знаком, не доказывают, что описательный элемент «КАВАНOS» может быть признан охраноспособным.

К дополнительным материалам были приложены следующие документы:

40. Претензия, направленная ООО «Мясоперерабатывающий завод «РЕМИТ» в адрес лица, подавшего возражение, об использовании им на колбасной продукции обозначения «КАВАНOS», сходного с оспариваемым товарным знаком, и приложенные к ней фотоотчеты, выписка из экспертного заключения, сопроводительное письмо;

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (22.02.2018) правовая база для оценки охраноспособности товарного знака по свидетельству №665768 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 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса 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, способ их производства или сбыта.

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

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, общепринятые наименования; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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 требованиями пункта 3 (1) 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 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 его элементов обозначение, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с пунктом 3 (2) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

Согласно требованиям статей 1512 и 1513 Кодекса возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №665768 может быть подано заинтересованным лицом.

Из представленных материалов, прослеживается что лицом, подавшим возражение, осуществляет деятельность в области производства колбасных изделий, которая однородна товарам 29 класса МКТУ оспариваемой регистрации, и маркирует продукцию обозначением «КАВАНOS», сходным с оспариваемым товарным знаком.

На имя ООО «Шельф 2000» подана заявка №2019739241 с приоритетом от 09.08.2019 на регистрацию в качестве товарного знака комбинированного обозначения




в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Кроме того, в адрес лица, подавшего возражение, правообладателем претензия, касающегося законности использования лицом, подавшим возражение, обозначения «КАВАНOS», в отношении колбасных изделий, в связи с чем усматривается столкновение интересов двух лиц в одном сегменте рынка.

Ввиду указанного коллегия усматривает заинтересованность лица, подавшего возражение.



Оспариваемый товарный знак  по свидетельству №665768 – (1) представляет собой комбинированное обозначение, выполненное в виде этикетки, в котором слова «EXTRA EXCLUSIVE, EASY OPEN, ОТБОРНОЕ МЯСО, АРОМАТНЫЕ СПЕЦИИ, ОТМЕННЫЙ ВКУС» и элемент «®» являются неохраняемыми элементами.

Знак охраняется в следующем цветовом сочетании: оранжевый, темно-синий, золотистый, желтый, белый.

Правовая охрана знаку (1) предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ: *«изделия колбасные; колбаса кровяная; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов».*

Анализ соответствия оспариваемого знака (1) требованиям пунктов 1 (3), 3(1) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно доводам возражения, входящий в состав оспариваемого товарного знака словесный элемент «KABANOS» не обладает различительной способностью, указывает на вид товаров, в связи с чем в отношении товаров *«изделия колбасные»* является неохраняемым элементом, а для других товаров оспариваемой регистрации – способен ввести потребителя в заблуждение относительно вида товаров.

Согласно представленным словарно-справочным источникам информации: Польско-русским словарям, издания 1989, 1988, 1975 гг., Русско-польским словарям, издания 1986г., 2006г. [17], распечаткам с сайтов wikipedia.org [1], онлайн словарям [3], следует, что слово «KABANOS» в переводе с польского языка

на русский язык означает охотничья колбаса; кабанос – польские длинные и тонкие копченые колбаски.

При этом коллегия учитывала, что информации, расположенной на сайте wikipedia.org, содержат ссылочный материал, который позволяет коллегии признать опубликованные сведения достоверными.

Сведения о «КАВАНОС», как о копченых колбасках, до даты приоритета оспариваемой регистрации были представлены в сети Интернет [6], например, в статьях «Кулинарные рецепты из Польши», опубликованной 23.08.2016 года и «Колбаса», опубликованной 29.04.2016, на сайте <https://culture.pl/ru/>; в статье «Популярный польский кабанос», опубликованной 11.12.2014 на сайте <http://polomedia.ru/>; в статье «Польские колбасы – кабанос и кабаносси», опубликованной на независимом портале для специалистов мясной индустрии, сайт <https://meat-expert.ru/>.

При этом коллегия обращает внимание, что данное упоминание в сети Интернет носит не единичный характер.

Исходя из представленных деклараций таможенного союза [16], начиная с 2014 года, российскими производителями (ОАО «Великолукский мясокомбинат» (Псковская область), ООО «МК-Балтика» (калининградская область), ООО «Тульский мясокомбинат» (Тула)) были получены соответствующие декларации на продукцию – колбаски Кабаносы.

С учетом всех обстоятельств дела, у коллегии имеются основания для вывода о том, что потребители до даты (22.02.2018) приоритета оспариваемого товарного знака воспринимали обозначение «КАВАНОС» в качестве наименования вида товара (изделия колбасные), что исключает возможность индивидуализации данным обозначением товаров одного лица, действующего на рынке колбасных изделий.

Таким образом, материалы возражения иллюстрируют, что по отношению к товарам 29 класса МКТУ «изделия колбасные», обозначение «КАВАНОС» не обладает различительной способностью, является прямым (без домысливания и ассоциаций) указанием на определенный вид колбасных изделий.

В отношении других товаров 29 класса МКТУ оспариваемой регистрации, не отвечающих данному требованию, оспариваемый товарный знак, включающий словесный элемент «КАВАНOS» оспариваемого товарного знака, способен вести потребителя в заблуждение относительно вида товаров.

С учетом изложенного, утверждение лица, подавшего возражение, о том, что словесный элемент «КАВАНOS» для товаров 29 класса МКТУ «изделия колбасные» является неохраняемым элементом на основании пункта 1(3) статьи 1483 Кодекса, а в отношении других товаров способен вести потребителя в заблуждение относительно вида товаров на основании пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса является доказанным.

Что касается довода правообладателя, относительно того, что до даты приоритета оспариваемого товарного знака, рассматриваемый знак приобрел широкую известность и узнаваемость, то коллегия отмечает, что представленными материалами данный довод не доказан.

Большая часть материалов относится к периоду после даты приоритета оспариваемой регистрации и не может быть принята во внимание.

При этом, исходя из материалов [23, 30], производство товаров под оспариваемым товарным знаком началось с февраля 2018 года, то есть практически с даты 22.02.2018 приоритета оспариваемой регистрации.

Иных материалов, подтверждающих фактическое введение в гражданский оборот продукции под оспариваемым товарным знаком до даты приоритета оспариваемой регистрации правообладателем представлено не было.

В возражении, лицо его подавшее, утверждает, что оспариваемый товарный знак противоречит общественным интересам. Вместе с тем, документов, подтверждающих данный довод, представлено не было и, следовательно, довод лица, подавшего возражение, о несоответствии знака по свидетельству №665768 положениям, предусмотренным пунктом 3(2) статьи 1483 Кодекса, не доказан.

Что касается довода правообладателя относительно наличия недобросовестных действий со стороны лица, подавшего возражение, то следует отметить, что установление данного факта не относится к компетенции Роспатента, а заключение антимонопольного органа о том, что действия лица, подавшего возражение, признаны актом недобросовестной конкуренцией, в материалах возражения отсутствует.



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

**удовлетворить возражение, поступившее 29.09.2020, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 665768 недействительным в отношении товаров 29 класса МКТУ «колбаса кровяная; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов», исключив из правовой охраны словесный элемент «KABANOS» в отношении остальных товаров 29 класса МКТУ.**