

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее 08.07.2019, поданное ООО «Лаконд и Ко», г. Ростов-на-Дону (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) по заявке №2018732953, при этом установила следующее.

Обозначение « **БАЛАБУШКИ** » по заявке №2018732953, поданной 02.08.2018, заявлено на регистрацию в отношении товаров 30 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

Согласно материалам заявки №2018732953 на регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение « **БАЛАБУШКИ** », выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Роспатентом принято решение от 17.05.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018732953 по причине его несоответствия требованиям пунктов 1 и 3(1) статьи 1483 Кодекса.

В заключении экспертизы отмечено, что заявленное обозначение «БАЛАБУШКИ» является неохраняемым для части товаров 30 класса МКТУ, таких как «булки», так как представляет собой наименование круглых булочек из кислого теста, выпекаемых преимущественно из пшеничной муки. Следовательно, для остальных товаров, указанных в перечне заявки №2018732953, заявленное обозначение является ложным указанием вида товара и его свойств.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности поступило возражение от 08.07.2019, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 17.05.2019.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- доводы экспертизы справедливы лишь в части товаров, таких как булки, для которых слово «Балабушки», действительно, указывает на категорию продукта и является неохраняемым элементом;

- в отношении других заявленных товаров, таких как конфеты, печенье, пироги и так далее, доводы экспертизы не обоснованы, поскольку слово «балабушки», как и большинство слов в русском языке имеет несколько значений;

- одно из значений слова «Балабушки» - изысканное лакомство, представляющее из себя засахаренные кусочки фруктов, так называемое сухое киевское варенье. В общедоступных источниках информации есть статья «Цукаты - «балабушки» из своего сада: рецепты приготовления. О тайнах сухого киевского варенья» <http://www.floraprice.ru/articles/zastolie/balabushki-iz-svoego-sada.html>. То, что мы сегодня называем цукатами (то есть заморские сладости, сделанные из манго, ананасов и пр.), на протяжении нескольких веков звалось «киевским сухим вареньем», а в конце XIX века - «Балабушками»;

- есть еще ряд значений слова «Балабушки», например, кии «Балабушка» в бильярде окончательно заняли место скрипок Страдивари. Они регулярно выставлялись на аукционах. Уже в 1994 году один из киев «Балабушка» был куплен коллекционером за 45000 долларов;

- в украинском языке слово «Балабушка» - уменьшительная форма от слова балабуха. Балабуха, ж. = Балабух (Шейк, Шишка);

- таким образом, слово «Балабушка» является фантазийным и нейтрально по отношению к товарам, в отношении которых оно заявлено.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 17.05.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2018732953 в отношении сокращенного перечня товаров 30 класса МКТУ, а именно: *«бисквиты; вещества подслащивающие натуральные; галеты солодовые; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; загустители для пищевых продуктов; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крекеры; крем заварной; кушанья мучные; леденцы; макарон [печенье миндальное]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; печенье; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; пралине; продукты зерновые; продукты мукомольного производства; продукты на основе овса; пряники; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; солод для употребления в пищу; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; сэндвичи; торты; тесто миндальное; ферменты для теста; халва; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; шоколад».*

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (02.08.2018) подачи заявки № 2018732953 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 (зарегистрирован в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 регистрационный № 38572), действующие с 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:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; 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.

В соответствии с подпунктом 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

Обозначение «БАЛАБУШКИ» по заявке №2018732953 является словесным, выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

В результате анализа заявленного обозначения на предмет семантического значения, коллегия установила следующее.

Слово «БАЛАБУШКИ» множественного числа образовано от существительного единственного числа «БАЛАБУШКА». Согласно словарно-справочным источникам, а именно украинско-русскому словарю, слово «БАЛАБУШКА» имеет значения – «булочка; катышек». Кроме того, однокоренное слово «БАЛАБУХА» имеет сходное значение – «небольшая булочка» (https://ukrainian_russian.academic.ru/5449/%D0%B1%D0%B0%D0%BB%D0%B0%D0%B1%D1%83%D1%88%D0%BA%D0%B0).

Следует отметить, что в заключении экспертизы были указаны ссылки на кулинарные сайты, которые раскрывают рецептуру булочного изделия «БАЛАБУШКИ». На перечисленных трех разных доменах (www.kulinarnie-retsepti.ru, www.povar.ru, www.findfood.ru) указан одинаковый рецепт изделия, одинаковые ингредиенты и их количество.

Таким образом, слово «БАЛАБУШКИ» не является вымышленным, имеет установленное словарное значение, на основании которого обозначение «БАЛАБУШКИ» является указанием на определенный вид товара – булки. Более того, товар имеет общеизвестную рецептуру изготовления, занесенную в

кулинарные справочники, которая свидетельствует также о наличии у мучного изделия под названием «БАЛАБУШКИ» определенных свойств.

Доводы заявителя о многозначности слова «БАЛАБУШКИ» являются неубедительными по следующим причинам. Во-первых, значение слова «БАЛАБУШКИ» как бренда товара «кий», применимо к продукции, не имеющей отношения к заявленным товарам 30 класса МКТУ. Во-вторых, использование слова «БАЛАБУШКИ» в качестве второго названия киевского сухого варенья, цукат, иллюстрирует исторический контекст, не нашедший отражения в словарно-справочной литературе.

Таким образом, обозначение «БАЛАБУШКИ» («булка») является указанием вида товара «булки», вызывает в сознании рядового потребителя правдоподобные ассоциации, связанные с видом товара и присущими ему свойствами.

По отношению к части товаров 30 класса МКТУ *«бисквиты; вещества подслащивающие натуральные; галеты солодовые; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; загустители для пищевых продуктов; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крекеры; крем заварной; кушанья мучные; леденцы; макарон [печенье миндальное]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; печенье; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; пралине; продукты зерновые; продукты мукомольного производства; продукты на основе овса; пряники; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; солод для употребления в пищу; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; сэндвичи; торты; тесто миндальное; ферменты для теста; халва; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; шоколад»*

откорректированного перечня обозначение «БАЛАБУШКИ» является ложным указанием вида товара, так как все перечисленные товары не являются видом товара «булки». Указанное обуславливает несоответствие заявленного обозначения требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Коллегия приняла во внимание довод заявителя о предоставлении правовой охраны другим товарным знакам, включающим в себя словесный элемент «BALABUSHKA». Однако по каждой заявке ведется отдельное делопроизводство на основании положений Кодекса, Правил и Методических рекомендаций.

Таким образом, обозначение «БАЛАБУШКИ» по заявке №2018732953 в отношении скорректированного перечня товаров 30 класса МКТУ, указанного в возражении, не соответствует требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 08.07.2019, оставить в силе решение Роспатента от 17.05.2019.