

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 22.06.2017, поданное ОАО «РОТ ФРОНТ», Москва (далее – лицо, подавшее возражение) против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №356892, при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке №2007706167 с приоритетом от 06.03.2007 зарегистрирован в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее - Госреестр) 12.08.2008 за №356892 на имя ОАО «Сладонез», г. Омск (далее - правообладатель), в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Товарный знак по свидетельству №356892 представляет собой словесное обозначение «Горы Артека», выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

В возражении, поступившем 22.06.2017, изложено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству №356892 предоставлена в нарушение требований, установленных статьей 6 (2) Закона о товарных знаках.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- ОАО «РОТ ФРОНТ» является одним из старейших (присутствует на рынке около 200 лет) и крупнейших производителей и лидеров российского кондитерского рынка;

- производителем продукции, маркированной обозначением «Артек», ОАО «РОТ ФРОНТ» является, как минимум, с 1939 года;

- предприятие лица, подавшего возражение, выпускало ее на постоянной основе вплоть до даты подачи заявки на товарный знак «Горы Артека» по свидетельству №356892 (06.03.2007), кроме того, ОАО «РОТ ФРОНТ» является правообладателем словесного товарного знака «АРТЕК» по свидетельству №150317, зарегистрированного задолго до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- вафли под названием «АРТЕК» широко представлены по всей России, разветвленная дистрибьюторская сеть и логистические возможности ОАО «РОТ ФРОНТ» и его управляющей компании - ООО "Объединенные кондитеры", позволяют продавать продукцию под обозначением «АРТЕК» во всех крупнейших городах России и странах ближнего и дальнего зарубежья, в частности - в Абхазии, Молдове, Австралии, Бельгии, Греции, Германии, Польше, США, Таджикистане, Туркменистане, Южной Осетии и др.;

- в целях повышения потребительского интереса на протяжении всей истории производства вафель под обозначением «АРТЕК» фабрикой «РОТ ФРОНТ» используются различные варианты дизайна упаковки;

- общий объем кондитерской продукции фабрики «РОТ ФРОНТ» под обозначением «АРТЕК», произведенной к 2007 году, составил 52 663 865кг;

- с учетом того, что товарный знак «АРТЕК» фабрики «РОТ ФРОНТ» на дату приоритета товарного знака «ГОРЫ АРТЕКА» по свидетельству №356892 обладал широкой известностью и вызывал в сознании потребителя представление о конкретном изготовителе данной продукции, руководствуясь пунктом 3.(1) Рекомендаций по отдельным вопросам экспертизы заявленных обозначений, согласно которому обозначение может содержать элементы, как прямо указывающие на сведения об изготовителе, так и элементы, порождающие у потребителя представление об этих сведениях через ассоциации, а также учитывая, что способность введения потребителя в заблуждение обозначением может возникнуть в результате ассоциаций с иным производителем, основанных на предшествующем

опыте потребителя, можно сделать вывод, что обозначение «ГОРЫ АРТЕКА» порождает у потребителя представление через ассоциации с известным им обозначением «АРТЕК» и о том, что продукция, маркированная обозначением «ГОРЫ АРТЕКА», имеет отношение к фабрике «РОТ ФРОНТ», а именно - либо произведена фабрикой «РОТ ФРОНТ», либо с ее разрешения;

- слово «Артек» семантически не связано с кондитерскими изделиями и потому обладает высокой различительной способностью в отношении кондитерских изделий в результате длительного использования и популярности кондитерской продукции под данным наименованием среди населения России и СССР;

- в отношении кондитерской продукции данное слово является фантазийным и в качестве товарного знака является узнаваемым, ассоциируется исключительно с продукцией ОАО «РОТ ФРОНТ» и его лицензиатов;

- добавление слова «Горы» к слову «Артек» не привносит в него иного семантического значения, поскольку слово «Артек» уже само по себе порождает ассоциации с морским гористым побережьем;

- учитывая широкую известность товарного знака «АРТЕК» на дату подачи заявки на товарный знак «ГОРЫ АРТЕКА», очевидно, что основное логическое ударение в словосочетании «ГОРЫ АРТЕКА» падает на словесный элемент «АРТЕК», который имеет самостоятельное семантическое значение, не связанное с кондитерскими изделиями, и потому несет основную смысловую нагрузку в словосочетании «ГОРЫ АРТЕКА», словесный элемент «ГОРЫ» выступает в качестве второстепенного элемента, дополнительно характеризующего основное слово «АРТЕК», поскольку характеризует гористую местность, расположенную рядом с урочищем и рекой Артек;

- центральным элементом, порождающим в сознании потребителя семантические образы при восприятии словосочетания «ГОРЫ АРТЕКА», является словесный элемент «АРТЕК», кроме того, товарные знаки «АРТЕК» и «ГОРЫ АРТЕКА» выполнены стандартным шрифтом кириллического алфавита, что обуславливает их графическое сходство; а полное включение товарного знака

«АРТЕК» в товарный знак «ГОРЫ АРТЕКА» обуславливает их фонетическое сходство;

- сравниваемые товарные знаки зарегистрированы в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ – различных кондитерских изделий;

- таким образом, товарный знак «АРТЕК» по свидетельству №150317 и товарный знак «Горы Артека» по свидетельству №356892 являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- появление на рынке кондитерских изделий сходного обозначения способно вызвать смешение, поскольку потребители могут предположить, что товары, маркированные обозначением «Горы Артека», являются версией товаров, маркированных знаком «АРТЕК», производства ОАО «РОТ ФРОНТ» и/или его лицензиатов, осуществляющих производство под контролем, что не будет соответствовать действительности;

- ранее Роспатентом были приняты решения об отказе в регистрации обозначений, сходных до степени смешения с товарным знаком «АРТЕК» по свидетельству № 150317, по заявке №2006710877 в отношении обозначения «ВОЛЖСКИЕ АРТЕК», по заявке № 2008732901 в отношении обозначения «ЛУЧИ АРТЕКА», по заявке №2008711099 в отношении обозначения «ЛЕТО АРТЕКА», по заявке №2007706169 в отношении обозначения «СОЛНЦЕ АРТЕКА» и др.;

- обозначения, в отношении которых уже было принято решение об отказе в регистрации, образованы синтаксически схожим образом с товарным знаком «ГОРЫ АРТЕКА» по свидетельству №356892, в связи с чем решение о регистрации в качестве товарного знака «ГОРЫ АРТЕКА» по свидетельству №356892 противоречит не только действующему законодательству, но и практике Роспатента;

- очевидно, что известность и популярность вафель «АРТЕК» и их производителя - фабрики «РОТ ФРОНТ», при отсутствии таковой в 2007 г. у обозначения «ГОРЫ АРТЕКА», использованы ОАО «Сладонез» для создания привлекательного образа продукции, маркированной обозначением «ГОРЫ АРТЕКА», вызывая доверие и лояльность потребителей к этой продукции и к ее

производителю, основанную на лояльности потребителей к продукции под названием «АРТЕК» производства фабрики «РОТ ФРОНТ», вводя, тем самым, значительную часть потребителей в заблуждение.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №356892 недействительным полностью.

К возражению приложены следующие документы (копии):

- распечатка сведений из справочно-информационного ресурса «Открытые реестры» в отношении товарного знака «ГОРЫ АРТЕКА» по свидетельству №356892 [1];

- историческая справка ОАО «РОТ ФРОНТ» [2];

- информация с сайта candyindustry.com касательно места управляющей компании ОАО «РОТ ФРОНТ» - ООО «Объединенные кондитеры» - в рейтинге крупнейших холдингов в Европе «Global top. The world's leading confectionary companies» [3];

- дипломы ОАО «РОТ ФРОНТ» [4];

- свидетельство № 150317 на товарный знак «АРТЕК» [5];

- годовые планы и отчеты ОАО «РОТ ФРОНТ» о выпуске продукции с 1939 по 2003 гг., иные документы ОАО «РОТ ФРОНТ», подтверждающие производство и реализацию продукции «АРТЕК» с 1939 г. [6];

- этикетки ОАО «РОТ ФРОНТ» на вафли «АРТЕК» за 1949-2016 г. [7];

- справка ОАО «РОТ ФРОНТ» об объемах выпуска продукции «АРТЕК» с 1959 по 2016 г. [8];

- санитарно-эпидемиологические заключения и сертификаты соответствия в отношении продукции «АРТЕК» производства ОАО «РОТ ФРОНТ» [9];

- рекламные материалы ОАО «РОТ ФРОНТ» в отношении вафель «АРТЕК» [10];

- периодические издания, подтверждающие выпуск продукции под наименованием «АРТЕК» фабрикой «РОТ ФРОНТ» [11];

- решение Арбитражного суда Воронежской области от 05.11.2015 по делу №А14-16003/2014 [12];

- решение Арбитражного суда Новосибирской области от 05.12.2016 по делу №А45-20080/2016 [13];

- постановление Третьего Арбитражного суда от 08.04.2013 по делу № А74-4691/2013 [14];

- решение Арбитражного суда Иркутской области от 20.04.2017 по делу № А19-327/2017 [15];

- свидетельства о регистрации товарного знака «АРТЕК» за рубежом [16].

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, не доказало, что на дату приоритета оспариваемого товарного знака (06.03.2007 г.) обозначение «АРТЕК» было известно на рынке вафель как индивидуализирующее именно продукцию ОАО «РОТ ФРОНТ»;

- слово «Артек» представляет собой широко известное с периода существования СССР название всесоюзного пионерского лагеря, основанного в 1924 г., который с 1991 года по настоящее время продолжает свое существование в качестве международного детского центра, расположенного на Южном берегу Крыма, вблизи Гурфуза (см., например, Большую советскую энциклопедию), однако лицом, подавшим возражение, не доказана связь между действительно узнаваемым обозначением «АРТЕК» в качестве пионерского лагеря с кондитерскими изделиями ОАО «РОТ ФРОНТ»;

- более того, ОАО «РОТ ФРОНТ» не имеет никакого отношения к географическому наименованию места «АРТЕК», никогда не производило на этой территории свою продукцию;

- название вафель «АРТЕК» не обладает различительной способностью, поскольку широко использовалось различными производителями, как, например, названия «лимонные», «шоколадные», «десертные» и т.д.;

- в рамках проведения независимого исследования можно ввести в поисковую строку в поисковых системах слова «ВАФЛИ АРТЕК», и увидеть огромное количество фотографий упаковок вафель различных производителей, при таком многообразии выбора для потребителей вафель «АРТЕК» на полках магазинов и в сети Интернет утверждение о том, что слово «АРТЕК» индивидуализирует кондитерскую фабрику ОАО «РОТ ФРОНТ», является ошибочным;

- среди производителей вафель «АРТЕК» - не только лицензиаты ОАО «РОТ ФРОНТ», но и большое количество независимых производителей, и потребитель, беря в магазине упаковку вафель «АРТЕК» и ожидая почувствовать тот самый вкус, обращает внимание, прежде всего, на производителя товара, только этим, по сути, отличая свой выбор вафельных изделий;

- обозначения «АРТЕК» и «ГОРЫ АРТЕКА», на наш взгляд, не являются сходными до степени смешения, поскольку обозначение «ГОРЫ АРТЕКА» представляет собой фантазийное словосочетание, которое имеет собственную семантику (представляет собой устойчивое словосочетание), различное количество слов, что, при имеющемся многообразии кондитерских изделий различных производителей со словом «АРТЕК», может помогать в индивидуализации товаров ОАО «Сладонеж»;

- ОАО «Сладонеж» является добросовестным участником гражданского оборота, реальным производителем кондитерских изделий с использованием названия «ГОРЫ АРТЕКА» с 2007 г., что подтверждается документами, представленными в Приложениях (справка ОАО «Сладонеж» об объемах выпуска продукции «ГОРЫ АРТЕКА», товарные накладные, копии этикеток за период с 2007 г., копиями годовых планов и отчетов ОАО «Сладонеж» о выпуске продукции с 2007 по 2017 г., и т.д.) и не оспаривается лицом, подавшим возражение, при этом объемы выпуска продукции ОАО «Сладонеж» превышает объемы продукции, выпущенные ОАО «РОТ ФРОНТ», что демонстрирует несостоятельность аргумента лица,

подавшего возражение, о том, что все вафли со словом «АРТЕК» ассоциируются у потребителей с ОАО «РОТ ФРОНТ»;

- товары ОАО «Сладонеж» «ГОРЫ АРТЕКА» производятся более 10 лет, при этом используется уникальное сырье и материалы, что объясняет качество продукта и большой спрос на рынке, ОАО «Сладонеж» вложено большое количество сил и денежных средств для того, чтобы сделать это обозначение узнаваемым среди потребителей;

- полагаем, что требования ОАО «РОТ ФРОНТ» основаны на желании присвоить себе все преимущества узнаваемости обозначения «АРТЕК» для потребителей, и на самом деле в отношении ОАО «РОТ ФРОНТ» следовало бы говорить о статье 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности от 20.03.1883 г., согласно которой актом недобросовестной конкуренции считается всякий акт конкуренции, противоречащий честным обычаям в промышленных и торговых делах;

- обозначение «АРТЕК» используется не исключительно ОАО «РОТ ФРОНТ» и его лицензиатами, а также и другими лицами на законных основаниях, и не может ассоциироваться только с ОАО «РОТ ФРОНТ» в глазах потребителей;

- лицо, подавшее возражение, не подтвердило, что товарный знак «АРТЕК» на дату приоритета оспариваемого товарного знака «ГОРЫ АРТЕКА» обладал существенной различительной способностью для индивидуализации товаров исключительно ОАО «РОТ ФРОНТ».

Исходя из изложенного в отзыве, правообладатель просит оказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №356892.

К отзыву приложены следующие материалы:

- информация о заявках № 2007706168 «МОРЕ АРТЕКА» № 2007706169 «СОЛНЦЕ АРТЕКА»;

- информация о товарном знаке № 533775 «АРТЕК»;

- информация о товарном знаке 181848 «Салют, Артек!»;

- справка ОАО «Сладонеж» об объемах реализации продукции «ГОРЫ АРТЕКА»;

- товарные накладные;
- копии этикеток за период с 2007 г.;
- копии годовых планов и отчетов ОАО «Сладонез» о выпуске продукции с 2007 по 2017 г.;

- Смирнова М.К., Абрамова Г.Г. Рецептуры на печенье, галеты и вафли, - М.: Пищевая промышленность, 1969 г., с. 1, 2, 3, 8, 9, 356, 357;

- информация о патенте на изобретение РФ № 2151511;
- информация о патенте на изобретение РФ № 2145168;
- информация из сети Интернет;
- информация о компании ОАО «Сладонез»;
- справка об объемах производства продукции «ГОРЫ АРТЕКА» с 2008 по 2017.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, убедительными.

С учетом даты (06.03.2007) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс, Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ, введенными в действие 27.12.2002 (далее – Закон), и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за № 4322 (далее – Правила).

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

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил 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. Обозначение признается ложным или

вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Согласно пункту 2 статьи 1513 Кодекса возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по основаниям, предусмотренным, в частности, подпунктами 1-4 пункта 2 статьи 1512 настоящего Кодекса, могут быть поданы заинтересованным лицом.

Товарный знак по свидетельству №356892 представляет собой словосочетание «Горы Артека», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. В словесных элементах начальные буквы «Г» и «А» выполнены заглавными. Правовая охрана указанному товарному знаку предоставлена в отношении широкого перечня товаров 30 класса МКТУ, а именно «сладости, в том числе зефир, пастила, лукум; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; блины; бисквиты; пицца; сэндвичи; крекеры; печенье; пряники; конфеты; пастилки (кондитерские изделия); вафли; карамели; изделия кондитерские желеобразные; халва; шоколад; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); торты фруктово-ягодные; пудинги; продукты мучные; булки; кушанья мучные; изделия пирожковые; пироги; кулебяки; хлеб; продукты зерновые, а именно, экструдированные; хлопья из зерновых продуктов; сухари; попкорн; мюсли; резинки жевательные (за исключением используемых для медицинских целей); сахар; мороженое, порошки для мороженого; лед пищевой; йогурт замороженный; напитки-какао; напитки кофейные; напитки шоколадно-молочные; кофе; заменители кофе; какао; какао-продукты; чай; напитки на основе чая; настои нелекарственные; каши молочные; мед; пельмени; мука; продукты зерновые; продукты пищевые, содержащие крахмал; крахмал пищевой; сухари панировочные; изделия макаронные; лапша; вермишель; спагетти; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; овес очищенный; овес дробленный; лед натуральный или искусственный; орех мускатный; перец; подливки мясные; приправы; пряности; соль поваренная; эссенции пищевые (за исключением эфирных эссенций и эфирных

масел); ароматизаторы (за исключением эфирных масел); загустители для пищевых продуктов; каши молочные; солод; ферменты для теста; прополис».

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров.

Анализ оспариваемого обозначения показал, что оно не содержит в своем составе ложных или способных ввести потребителя в заблуждение элементов. Вместе с тем, существует вероятность введения потребителя в заблуждение через ассоциации, связанные с иным лицом (лицами), а не правообладателем оспариваемого товарного знака, что обусловлено предшествующими знаниями потребителя об обозначении.

Возникновение указанных ассоциаций стало возможным в силу интенсивного использования до даты приоритета оспариваемого товарного знака сходного с ним словесного обозначения при производстве однородных товаров и продвижении их на российском потребительском рынке.

Анализ оспариваемого товарного знака «Горы Артека» показал, что он является сходным до степени смешения с обозначением «АРТЕК», используемым лицом, подавшим возражение, в отношении однородных товаров, что определяется на основании следующих признаков.

Использование при исполнении сравниваемых знаков одного и того же алфавита (русского) и стандартных видов шрифтов обуславливает вывод о том, что они не имеют существенных графических различий.

О наличии звукового сходства между сравниваемыми обозначениями свидетельствует полное фонетическое вхождение словесного обозначения «АРТЕК», используемого ОАО «РОТ ФРОНТ», в оспариваемый товарный знак.

Что касается семантики обозначений «Горы Артека» и «АРТЕК», то в этой связи коллегией установлено следующее.

Слово «АРТЕК» представляет собой широко известное еще с периода существования СССР название всесоюзного пионерского лагеря, основанного в 1924 году, который с 1991 года по настоящее время продолжает свое

существование в качестве международного детского центра, расположенного на Южном берегу Крыма, вблизи Гурзуфа (см., например, Большую советскую энциклопедию, Большой энциклопедический словарь). Известность слова «АРТЕК» в названном качестве участниками спора не отрицалась.

В отношении товарного знака «Горы Артека» коллегия не располагает сведениями о том, что данное словосочетание является устойчивым, либо существует такое определенное понятие, как «Горы Артека». Вместе с тем, оспариваемый товарный знак вызывает смысловые ассоциации, связанные с горами, расположенными рядом с широко известным детским центром «Артек». При этом именно слово «АРТЕК» акцентирует на себе внимание при восприятии товарного знака «Горы Артека», в первую очередь, влияя на создание ассоциативных образов.

Таким образом, совпадение одного из элементов «АРТЕК»/«Артека», на который падает логическое ударение, позволяет сделать вывод о семантическом сходстве сравниваемых обозначений.

В силу изложенного коллегия пришла к выводу о том, что сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельные их отличия, то есть являются сходными.

Согласно материалам возражения, лицо, подавшее возражение, использует обозначение «АРТЕК», начиная с 1939 года, сначала в отношении конфет, а с 1958 года – для маркировки вафель, в том числе до даты приоритета оспариваемого товарного знака, что подтверждается годовыми отчетами фабрики и справкой ОАО «РОТ ФРОНТ» об объемах производства вафель «АРТЕК» с 1959 по 2016. При этом общий объем производства кондитерской продукции под обозначением «АРТЕК», произведенной ОАО «РОТ ФРОНТ» к 2007 г., составил не менее 52 663 865 кг.

Таким образом, обозначение «АРТЕК» в течение длительного периода времени (около 50 лет до даты приоритета оспариваемого знака) непрерывно использовалось и продолжает использоваться лицом, подавшим возражение, - ОАО «РОТ ФРОНТ», а также его лицензиатами, в результате чего приобрело широкую

известность на территории России в отношении кондитерских изделий, а именно вафель.

Таким образом, материалы возражения свидетельствуют о том, что кондитерские изделия, маркированные оспариваемым товарным знаком «Горы Артека», способны восприниматься потребителем как товары, произведенные лицом, подавшим возражение, либо под его контролем, и благодаря интенсивному использованию сходного с ним обозначения могут ассоциироваться с ОАО «РОТ ФРОНТ», а не с правообладателем оспариваемого товарного знака.

Как следует из возражения, обозначение «АРТЕК» использовалось и используется для маркировки кондитерских изделий (вафель), которые относятся к 30 классу МКТУ и являются однородными товарам 30 класса МКТУ – *«сладости, в том числе зефир, пастила, лукум; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; бисквиты; крекеры; печенье; пряники; конфеты; пастилки (кондитерские изделия); вафли; карамели; изделия кондитерские желеобразные; халва; шоколад; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); торты фруктово-ягодные; пудинги; сухари»*, в отношении которых зарегистрирован товарный знак по свидетельству №356892, поскольку они относятся к одной родовой группе – кондитерские изделия, имеют одинаковое назначение, одинаковые условия реализации и один круг потребителей.

Довод правообладателя о том, что обозначение «АРТЕК» не обладает различительной способностью по отношению к названию вафель, поскольку широко использовалось различными производителями и производились по одним и тем же рецептурам, следует отметить, что материалы отзыва правообладателя не содержат подтвержденных документально сведений о выпуске вафель «АРТЕК» другими производителями до даты приоритета оспариваемого знака.

В отношении довода правообладателя о наличии регистрации №533775 на товарный знак «АРТЕК», принадлежащий ФГБОУ «Международный детский центр «Артек», коллегия отмечает, что сведения об использовании указанным лицом

обозначения «АРТЕК» в отношении кондитерских изделий на территории Российской Федерации до даты приоритета оспариваемого товарного знака также не представлены.

Довод правообладателя о его известности как производителе кондитерской продукции, об узнаваемости вафель «Горы Артека» и о больших объемах производства этих вафель за период с 2008 по 2017 годы не опровергает вывод лица, подавшего возражение, об использовании до даты приоритета оспариваемого знака сходного с ним обозначения иным лицом в отношении однородных товаров.

Что касается недобросовестной конкуренции, на которую указывает правообладатель в своем отзыве, то вопрос о признании действий лица, подавшего возражение, недобросовестной конкуренцией не относится к компетенции коллегии.

В связи с указанным регистрацией оспариваемого товарного знака, а также последующая деятельность под этим обозначением в области производства однородных товаров способны ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров, что свидетельствует о несоответствии товарного знака по свидетельству №356892 в отношении указанных выше товаров требованиям пункта 3 статьи 6 Закона.

В поступившем Особом мнении правообладателя изложены доводы, повторяющие доводы отзыва на возражение, которые изучены и проанализированы в мотивировочной части заключения.

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

удовлетворить возражение, поступившее 22.06.2017, признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №356892 недействительным в отношении товаров 30 класса МКТУ «сладости, в том числе зефир, пастила, лукум; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; бисквиты; крекеры; печенье; пряники; конфеты; пастилки (кондитерские изделия); вафли; карамели; изделия

кондитерские желеобразные; халва; шоколад; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); торты фруктово-ягодные; пудинги; сухари».