

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 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 13.10.2022, поданное Открытым акционерным обществом «Хлебпром», г. Челябинск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021732261 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2021732261 подано на регистрацию 26.05.2021 на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется словесное обозначение «ТРИ ЗЛАКА», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 19.07.2022 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021732261 в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно

которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение состоит из слов «ТРИ ЗЛАКА» (где «ЗЛАК» - травянистые растения, идущие в пищу; название семейства однодольных, преимущественно травянистых растений со стеблем в виде полой коленчатой соломины и с мелкими цветками, собранными в соцветия. См. Интернет-словари: <https://dic.academic.ru> - «Малый академический словарь», Институт русского языка Академии наук СССР. Евгеньева А. П., 1957-1984 г.), для части товаров 30 класса МКТУ является неохраноспособным на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку в целом не обладает различительной способностью, указывает на вид товаров.

Поскольку заявленное обозначение состоит только из неохраняемых элементов, то оно не может быть зарегистрировано на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, поскольку заявленное обозначение состоит из слов «ТРИ ЗЛАКА», то регистрация заявленного обозначения в отношении другой части заявленных товаров 30 класса МКТУ, способна ввести потребителя в заблуждение, относительно назначения заявленных товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 13.10.2022 поступило возражение, а также дополнению к нему, в которых заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- представленное на регистрацию обозначение не несёт в себе какой-либо конкретики по отношению к заявленному перечню товаров, так как нет информации о том какие злаки/комбинация злаков имеется в виду. То есть обозначение «Три злака» не описывает состав таких товаров и является фантазийным;

- «три злака» - не является видовым понятием, так как в природе, в обиходе человека нет понимания трёх злаков. При покупке продукции потребитель будет обращаться к составу того или иного товара, в котором будут указаны конечные ингредиенты (рис, гречка, кукуруза и т.д.). Закрытого перечня по трём злакам ни в

промышленно-производственной сфере, ни в бытовом укладе - нет. Применительно к каждому конкретному виду товара разные производители могут применять разную рецептуру (комбинацию знаков);

- также заявленное обозначение не является описательным, но вызывает в сознании потребителя представление о производимых товарах через ассоциации. Такому обозначению может быть предоставлена правовая охрана. Так как в том случае, когда для того, чтобы сформулировать описательную характеристику товара, нужны дополнительные рассуждения, домысливания, ассоциации, можно признать, что анализируемый элемент не является описательным;

- в практике существует перечень зарегистрированных товарных знаков, содержащих слова, обозначающие вид товаров, но признанных охраноспособными в силу фантазийности заявленных обозначений;

- заявитель просит зарегистрировать обозначение по заявке №2021732261 в отношении следующего сокращенного перечня товаров 30 класса МКТУ: «злаковые хлебцы»;

- товары, в отношении которых испрашивается охрана (хлебцы), не могут иметь в составе сырья «три злака», так как маркировка продуктов питания осуществляется в соответствии с требованиями технических регламентов, согласно которым в качестве ингредиента изделий, должен быть указан конкретный компонент (злак или продукт переработки зерна), а не некое обобщающее название или количество;

- «Три злака» не является сырьем, так как такого сырья не существует; состав не может быть числительным;

- в ГОСТ-ах, технических регламентах и иной технической документации на хлебобулочные изделия, продукты зерновые и других нормативных документах - отсутствует информация о таком виде товара как «Три злака»;

- имеются многочисленные примеры успешных регистраций товарных знаков, включающих элемент «злак», «зерно», «молоко», «семечки» или иной вид товара, который при этом не дискламировался экспертизой;

- заявитель сообщает о том, что он является правообладателем товарного знака «Три шоколада» по свидетельству №702911, зарегистрированного в отношении товаров 30 класса МКТУ;

- заявитель указывает на то, что на имя разных правообладателей зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам: №479983 «три зерна», в отношении товаров 30 класса МКТУ; №742281 «ТРИ ПШЕНИЦЫ», в отношении товаров 30 класса МКТУ; №635297 «ТРИ СЕМЕЧКИ», в отношении товаров 30 класса МКТУ; №750049 «Три молока», в отношении товаров 30 класса МКТУ; №312557 «8 Знаков», в отношении товаров 30 класса МКТУ, при этом все словосочетания являются охраняемыми элементами товарных знаков.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021732261 в отношении товаров 30 класса МКТУ «злаковые хлебцы».

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

С учетом даты (26.05.2021) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя 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 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, 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.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохранные элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса, 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.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

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.

Согласно подпункту 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо 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 подпунктом 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 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 пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких

звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание.

Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

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

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).

Для того чтобы понять соответствует ли обозначение требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса необходимо учитывать семантику товарного знака и те виды товаров, в отношении которых испрашивается правовая охрана.

Заявленное словесное обозначение «ТРИ ЗЛАКА» по заявке №2021732261 выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «злаковые хлебцы».

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям, изложенным в пункте 1 и пункте 3 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Так, словосочетание «ТРИ ЗЛАКА» состоит из словесных элементов:

- «ТРИ» - числительное, употр. наиб. часто Морфология: сколько? три, (нет) скольких? трёх, скольким? трём, (вижу) сколько? три, сколькими? тремя, о скольких? о трёх 1. В математике три это число 3. Три плюс два. | Разделить, умножить на три. | Сорок три, см. Толковый словарь Дмитриева, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/dmitriev>;

- «ЗЛАКА» - ЗЛАКИ (мятликовые) - семейство однодольных растений. Травы, реже древовидные формы (бамбуки). Мелкие цветки собраны в простые соцветия - колоски, образующие сложные соцветия - колос, султан, метелку и др. Ок. 10 тыс. видов (ок. 650 родов). Наибольшее хозяйственное значение имеют зерновые (пшеница, рис, рожь, овес, ячмень, кукуруза, сорго и др.), сахарный тростник, см. Большой Энциклопедический словарь. 2000., см. Интернет, словари, <https://dic.academic.ru>.

Коллегия отмечает, что при производстве хлебцев используются различные злаковые культуры (пшеница, рожь, рис, гречиха, кукуруза) и их смеси. В некоторые сорта добавляют натуральные добавки и ароматизаторы, см. <https://hlebinfo.ru/tehnologiya-proizvodstva>.

Таким образом, у коллегии есть основания полагать, что злаки используются в процессе производства товаров 30 класса МКТУ, что заявитель в материалах возражения не отрицает.

Словесный элемент «ТРИ» заявленного обозначения представляет собой числительное - количественную характеристику, которая не привносит в заявленное обозначение качественно иной уровень восприятия. Таким образом, в заявленном обозначении «ТРИ ЗЛАКА» не присутствуют какие-либо новые стилистические приемы, порождающие иные смысловые образы, отличные от образа знаков в сочетании с их количественной характеристикой, участвующих в процессе производства товаров 30 класса МКТУ «злаковые хлебцы».

Таким образом, в силу своего смыслового содержания заявленное обозначение «ТРИ ЗЛАКА» способно восприниматься как определенная характеристика, указывающая на состав заявленных товаров и, как следствие, вкусовые качества конечного продукта.

Вместе с тем, исходя из материалов дела, заявитель не воспользовался возможностью подтвердить приобретение заявленным обозначением различительной способности до даты подачи заявки.

Касательно представленных сведений о том, что заявитель является правообладателем товарного знака по свидетельству №702911 «Три шоколада», приоритет от 16.02.2018, правовая охрана которому предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ, коллегия отмечает, то, что данная регистрация касается иного обозначения, делопроизводство по которому велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению, при этом оценка охраноспособности данного товарного знака проводилась на дату его приоритета.

Относительно приведенных в возражении примеров регистраций, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения, коллегия отмечает то, что данные регистрации касаются иных обозначений, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения в отношении заявленных товаров

ограниченного перечня требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Коллегия отмечает, поскольку заявитель ограничил заявленный перечень товаров, исключив из него товары, которые не имеют отношения к знаковыми продуктами, то нет оснований для ввода потребителей в заблуждение.

В связи с чем, основание относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 может быть снято.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 13.10.2022, оставить в силе решение Роспатента от 19.07.2022.