


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 (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, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 02.05.2023 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Публичным акционерным обществом «Группа Черкизово», Московская область, г. Кашира, дер. Топканово, ул. Черкизовская (тер. Мясопереработка), 1, пом. 1, каб. 2 (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021729467, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке №2021729467, поданной 16.05.2021, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ «*изделия колбасные; колбасы; сардельки; сосиски; сосиски для хот-догов*».

Обозначение выполнено в белом, сером, розовом, бежевом, коричневом цветовом сочетании.


Роспатентом 09.01.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021729467 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного на основании пунктов 1, 6 статьи 1483 Кодекса ввиду нижеследующего.

Заявленное обозначение представляет собой реалистическое изображение товаров (а именно, форму упаковки колбасных изделий), которое указывает на вид товаров, в связи с чем, является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, установлено, что заявленное обозначение сходно до степени



смешения с товарным знаком «  » по свидетельству № 788721 с приоритетом от 17.07.2020 – (1), зарегистрированным на имя Закрытого акционерного общества «Стародворские колбасы», 600009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41, оф. 210, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ.

Сходство сравниваемых обозначений установлено на основании комбинации изобразительных и словесных элементов в сравниваемых обозначениях.

В Роспатент 02.05.2023 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- на основе общего зрительного впечатления отсутствует сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака (1), в силу разного композиционного решения, а также разного состава словесных элементов «МЯСНАЯ ГУБЕРНИЯ» – «Вязанка», входящих в сравниваемые обозначения;

- сходство лишь неохраноспособной формы упаковки, которая образуется благодаря использованию сетки, а также цветового решения, характерного для колбасных изделий, недостаточно для вывода о сходстве обозначений;

- данное упаковочное решение активно используется многими производителями в течение многих лет, что свидетельствует о том, что потребитель при выборе продукции выбирает изделие по основному бренду, а не по наличию или отсутствию сетки, поскольку, как уже было отмечено, такая сетка является стандартным упаковочным решением для колбасных изделий, например;



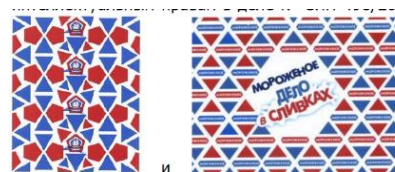
- использование при маркировке колбасных изделий такого цветового сочетания, как розовый, светло-оранжевый и оранжевый является характерным и традиционным



для разных производителей, например,

- нельзя назвать сходными обозначения только на основании общей цветовой гаммы, которая является стандартной для заявленных товаров, что подтверждается судебной практикой. Например, Суд по интеллектуальным правам в деле № СИП-

498/2016В по вопросу сходства обозначений



и указал:

«Роспатент пришел к обоснованному выводу о том, что включение в сравниваемые

обозначения в качестве фоновой основы этикеток геометрических фигур сходного цвета не достаточно для вывода об ассоциировании обозначений в целом»;

- в рассматриваемом случае необходимо учитывать сходство именно охраноспособных словесных элементов, что подтверждается практикой Роспатента (Решение от 29 сентября 2019 по заявке № 2017748528 (постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 4 сентября 2020 г. № С01-839/2020 по делу №СИП-1079/2019);

- кроме того, заявитель также отмечает, что изобразительные элементы, расположенные на сравниваемых этикетках, не являются сходными, поскольку состоят из различного состава элементов различной геометрической формы.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 09.01.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021729467 для всех заявленных товаров и услуг.


В подтверждение изложенных доводов заявителем были представлены следующие материалы:

- ответ Роспатента на обращение заявителя, касающееся объема правовой охраны противопоставленного товарного знака по свидетельству № 788721 – [1].

- фотографии заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 788721 – [2].

На заседании коллегии, состоявшемся 07.06.2023, согласно пункту 45 Правил ППС коллегией были выявлены дополнительные основания, не указанные в заключении по результатам экспертизы, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, а именно заявленное обозначение сходно до степени



смешения с товарным знаком «» по свидетельству №788072 с приоритетом от 17.07.2020 – (2), зарегистрированным на имя Закрытого акционерного общества «Стародворские колбасы», 600009, г. Владимир, ул. Полины Осипенко, 41, оф. 210, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ (основание пункт 6 статьи 1483 Кодекса.

С целью предоставления заявителю дополнительного времени для подготовки своей позиции заседание коллегии было перенесено на 11.07.2023.

В дополнительных пояснениях, представленных 10.07.2023, заявитель отметил, что, противопоставленный товарный знак (2) не является сходным с заявленным обозначением, по тем же самым основаниям, как и противопоставленный товарный знак (1), что подтверждается выводами исследования, проведенного Аналитическим центром Юрия Левады «Левада центр» с 27-29 июня 2023 года, согласно которым большинство потребителей не считают обозначения сходными.

В подтверждение изложенных доводов заявителем был представлен проведенный с 27-29 июня 2023 года Аналитическим центром Юрия Левады «Левада центр» «Отчет по исследованию: Мнение потребителей относительно сходства/различия

обозначений «  » (ТЗ № 788072), «  » (ТЗ № 788721) и «  » (заявка №2021729467), вероятности смешения продукции под данными обозначениями, а также возможности введения в заблуждение потребителя колбасных изделий под обозначением «  » (заявка №2021729467)» - [3].

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

С учетом даты (16.05.2021) поступления заявки № 2021729467 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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, введенные в действие 31.08.2015 (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, в частности, являющихся общепринятыми символами и терминами; 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.

В соответствии с подпунктом 1.1 пункта 1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1. статьи 1483 Кодекса (пункт 35 Правил).

В соответствии с требованиями пункта 6 (2) 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 - 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

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.



Заявленное обозначение «  » по заявке №2021729467 представляет собой комбинированное обозначение, выполненное в белом, сером, розовом, бежевом, коричневом цветовом сочетании.


Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ «изделия колбасные; колбасы; сардельки; сосиски; сосиски для хот-догов».

Заявленное обозначение включает реалистическое изображение формы упаковки (оболочки) колбасных изделий, которое указывает на вид товаров, в связи с чем, является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса (что заявителем не оспаривается).

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В качестве сходных до степени смешения с заявленным обозначением в заключении по результатам экспертизы и коллегией были указаны:




- товарный знак  » по свидетельству № 788721 с приоритетом от 17.07.2020 – (1), который представляет собой комбинированное обозначение, выполненное в оранжевом, коричневом, белом, бордовом, темно-бордовом цветовом сочетании.

Изображение формы упаковки (оболочки) колбасных изделий, символ "®" являются неохраняемыми элементами.

Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ «колбасные изделия, ветчина»;



- товарный знак «  » по свидетельству №788072 с приоритетом от 17.07.2020 – (2), который представляет собой комбинированное обозначение, выполненное в оранжевом, коричневом, белом, бордовом, розовом цветовом сочетании.

Изображение формы упаковки (оболочки) колбасных изделий, символ "®" являются неохраняемыми элементами.

Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ «колбасные изделия, ветчина».

Согласно заключению по результатам экспертизы сходство сравниваемых обозначений установлено на основании комбинации изобразительных и словесных элементов в сравниваемых обозначениях.


Вместе с тем коллегия установила следующее.

В заявленном обозначении, как и в противопоставленных товарных знаках (1) и (2) изображение формы упаковки (оболочки) колбасных изделий, включая обвязку, является неохраняемым элементом. В связи с чем, основную индивидуализирующую нагрузку несут словесные элементы «МЯСНАЯ ГУБЕРНИЯ» в заявленном обозначении и «Вязанка» в противопоставленных товарных знаках (1) и (2), которые различны по фонетике, семантике и визуальному признаку сходства.




Следует отметить, что в противопоставленных товарных знаках «  » (1) и



«  » (2) словесный элемент «Вязанка», который исполнен в оригинальной графике, трижды повторяется и расположен параллельно линиям обвязки, центральная часть содержит повторяющиеся полосы темного и светлого цветов, которые расположены горизонтально в противопоставленном товарном знаке (1) и вертикально в противопоставленном товарном знаке (2)), на светлых полосах противопоставленного товарного знака (1) расположены геометрические фигуры, на темных полосах противопоставленного товарного знака (2) – стилизованное изображение пятиконечной звезды.



В то же время в заявленном обозначении «  » словесный элемент «МЯСНАЯ ГУБЕРНИЯ», который состоит из двух слов, выполненных стандартным шрифтом и расположенных друг под другом в геометрической фигуре неправильной формы, не повторяется и помещен в верхней части обозначения. В центральной части обозначения справа и слева расположены повторяющиеся графические элементы в виде прямоугольника с наложенными на него окружностями.

Ввиду изложенного сравниваемые обозначения имеют разное композиционное построение, в связи с чем производят разное общее зрительное впечатление и не ассоциируются друг с другом в целом.

Анализ однородности сопоставляемых товаров 29 класса МКТУ показал, что товары относятся к одной категории товаров «колбасные изделия», имеют одно назначение, круг потребителей и рынок сбыта, в связи с чем признаются однородными


Заявителем в возражении однородность товаров не оспаривается.

Однако, как было указано выше, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки (1) и (2) не сходны, в связи с чем отсутствует возможность смешения потребителями однородных товаров, маркированных сравниваемыми обозначениями.

Коллегией также принято во внимание выводы, изложенные в Отчете по исследованию», проведенном Аналитическим центром Юрия Левады «Левада центр» [3], согласно которому подавляющее большинство потребителей колбасных

изделий считают, что обозначения «  » (ТЗ № 788072) / «  » (ТЗ

№ 788721) и обозначение «  » (заявка на регистрацию ТЗ №2021729467) не сходны в целом (78% и 79% соответственно).

Основаниями сходства обозначений «  » (ТЗ № 788072) /

«  » (ТЗ № 788721) и обозначения «  » (заявка №2021729467)

являются форма упаковок (по 14%) и наличие обвязки – нити (по 13%). Тогда как на

сходство цветовой гаммы указали только по 2% опрошенных в каждой паре обозначений, а на сходство элементов дизайна – по 1%.

Большинство потребителей (по 84% по обоим сравниваемым парам) исключают возможность перепутать колбасы с таким оформлением при покупке, и

вместо колбасы с оформлением «  » (ТЗ № 788072) / «  » (ТЗ № 788721) купить колбасу с оформлением «  » (заявка на регистрацию ТЗ №2021729467).

По мнению большинства потребителей колбасных изделий (по 84%), колбаса с

оформлением «  » (ТЗ № 788072) / «  » (ТЗ № 788721) и колбаса с оформлением «  » (заявка на регистрацию ТЗ №2021729467) производятся разными производителями.

Резюмируя вышеизложенное, заявленное обозначение в отношении заявленных товаров 29 класса МКТУ соответствует пункту 6(2) статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 02.05.2023, изменить решение Роспатента от 09.01.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021729467.