

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 26.01.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «И-Продакт», г. Калуга (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022726536 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2022726536, поданной 22.04.2022, испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки заявлено комбинированное обозначение:




«  » в цветовом сочетании: «зелёный, бежевый, светло-бежевый, белый».

Роспатентом 27.09.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022726536 в отношении всех товаров, указанных в перечне, в связи с его несоответствием требованиям пункта б (2) статьи 1483 Кодекса.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено следующее:

- заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком



«  » (свидетельство № 752765, приоритет от 20.08.2019), зарегистрированным ранее на имя ООО «МЯСОКОМБИНАТ СТАРИННЫЕ ТРАДИЦИИ», 309511, Белгородская область, г. Старый Оскол, мкр. Олимпийский, д. 62, помещение 18, в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ, указанным в перечне;

- сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 752765 определялось на основании фонетического сходства словесных элементов, а именно тождества звучания слов «ИНДЭКО» - «ИндЭко», что обуславливает высокую степень сходства;

- сравниваемые товары 29 класса МКТУ соотносятся как род-вид, имеют одинаковое назначение, что свидетельствует об их однородности.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 26.01.2024 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 27.09.2023.

Доводы возражения, поступившего 26.01.2024, сводятся к следующему:

- заявителем приведены выдержки из законодательства, хронология делопроизводства по заявке № 2022726536 на стадии экспертизы;

- для снятия противопоставления в отношении товаров 29 класса МКТУ заявитель подал в Суд по интеллектуальным правам иск о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 752765 вследствие его неиспользования;

- Суд по интеллектуальным правам 20.10.2023 г. вынес решение по делу № СИП-539/2023 о досрочном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству № 752765 вследствие его неиспользования в отношении части товаров 29 класса МКТУ *«ветчина; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; птица домашняя неживая; сосиски; сосиски в сухарях»*.

На основании изложенного в возражении, поступившем 26.01.2024, содержится просьба об отмене решения Роспатента от 27.09.2023 и государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса

МКТУ «мясо и продукты из мяса; птица и продукты из мяса птицы; буженина (блюдо мясное), в том числе из мяса птицы; ветчина; изделия колбасные, в том числе из мяса птицы; колбаса кровяная; колбаса вареная; колбаса варено-копченая; колбаса сыровяленая; колбаса ливерная; колбаса сырокопченая; консервы мясные; мясо консервированное; пастрома (блюдо мясное); птица домашняя неживая; рулеты мясные; сардельки; сосиски; сосиски в сухарях; мясные субпродукты, в том числе куриные; копчености из субпродуктов птичьих; студни; фарш мясной; фарш из мяса птицы; фрикадельки мясные; чипсы из мяса; шашлык мясной; штиг; шпикачки; шпикачки куриные; блюда готовые, состоящие преимущественно из мяса, птицы или овощей; блюда замороженные, состоящие преимущественно из мяса, птицы или овощей; блюда упакованные, состоящие в основном из мяса, птицы или овощей».

В подтверждение своих доводов заявителем к возражению были приложены следующие материалы:

- распечатка из открытых реестров по заявке № 2022726536 – [1];
- решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022726536 – [2];
- распечатка из открытых реестров по свидетельству № 752765 – [3];
- уведомление о результатах проверки заявленного обозначения требованиям законодательства – [4];
- решение СИП от 20.10.2023 г. по делу № СИП-539/2023 – [5].

Изучив материалы дела, и заслушав присутствующих участников рассмотрения возражения, поступившего 26.01.2024, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (22.04.2022) заявки № 2022726536 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

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 том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 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.

Согласно требованиям 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 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и 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;

2) 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;

3) 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.

Согласно пункту 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).

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение




«ИНДЭКО» является комбинированным и состоит из фигур различной формы, образующих восходящее солнце, стилизованного изображения птицы, словесного элемента «ИНДЭКО», выполненного оригинальным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в возражении, в цветовом сочетании: «зелёный, бежевый, светло-бежевый, белый».

В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В качестве противопоставления в заключении по результатам экспертизы



приведен товарный знак: «  » (свидетельство № 752765, приоритет от 20.08.2019). Правообладатель: ООО «МЯСОКОМБИНАТ СТАРИННЫЕ ТРАДИЦИИ», Белгородская область, г. Старый Оскол. Правовая охрана данного товарного знака действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства, в цветовом сочетании: «зеленый, синий, красный, белый, желтый, коричневый, золотой, розовый, голубой, серый, серо-белый, серо-синий, серо-голубой, светло-серый, светло-розовый».

Как известно, при восприятии потребителем комбинированного обозначения, состоящего из изобразительного и словесного элементов, его внимание, как правило, акцентируется на словесном элементе. Словесный элемент к тому же легче запоминается, чем изобразительный. Таким образом, наиболее значимыми элементами, определяющим восприятие заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 752765 в целом, являются словесные элементы «ИНДЭКО» / «ИндЭко», которые и несут основную индивидуализирующую нагрузку.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 752765 обусловлено фонетическим тождеством словесных элементов «ИНДЭКО» / «ИндЭко». В общедоступных словарях и справочниках не выявлено лексическое значение элементов «ИНДЭКО» / «ИндЭко». В силу чего, семантический критерий сходства не может быть положен в основу выводов о сходстве / несходстве сравниваемых обозначений. Визуально сравниваемые обозначения имеют графические различия, обусловленные наличием разных изобразительных элементов и цветового сочетания. Вместе с тем, данные различия носят второстепенный характер с точки зрения их индивидуализирующей способности. При этом написание словесных элементов «ИНДЭКО» / «ИндЭко» буквами русского алфавита сближает сравниваемые обозначения.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству № 752765 ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия, что заявителем не оспаривается.

Сходство обозначений связано с однородностью товаров и услуг, в отношении которых обозначения заявлены (зарегистрированы). Как известно, чем сильнее сходство обозначений, тем выше опасность смешения товаров и услуг и, следовательно, шире диапазон товаров и услуг, которые могут рассматриваться как однородные. Поскольку сравниваемые обозначения содержат фонетически тождественные и визуально сходные элементы, то опасность смешения однородных товаров 29 класса МКТУ возрастает и увеличивается диапазон спорных товаров, которые могут рассматриваться как однородные.

В соответствии с пунктом 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 № 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" «вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения». Таким образом, с учетом фонетического тождества и визуального сходства словесных элементов «ИНДЭКО» / «ИндЭко» сравниваемых обозначений усиливается вероятность их смешения.

Анализ однородности сравниваемых товаров 29 класса МКТУ показал следующее.

В соответствии с решением Суда по интеллектуальным правам от 20 октября 2023 года по делу № СИП-539/2023 правовая охрана товарного знака по свидетельству № 752765 была досрочно частично прекращена в отношении части товаров 29 класса МКТУ *«ветчина; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; птица домашняя неживая; сосиски; сосиски в сухарях»*. Дата внесения записи в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации: 20.11.2023 г.

Вместе с тем, перечень товаров 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству № 752765 содержит следующие позиции товаров 29 класса МКТУ: «бульоны; концентраты бульонные; корн-доги; дичь; желе мясное; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; крокеты; паштеты из печени; печень; пульткоги [корейское мясное блюдо]; сало; свинина; солонина; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; экстракты мясные; якитори».

Так, согласно общедоступным справочным данным установлено следующее:

- «бульо́н» (фр. bouillon от bouillir - «кипятить») - это отвар, получаемый в результате варки в воде костей и мясопродуктов, костей и субпродуктов домашней птицы, рыбы и её пищевых отходов, овощей или грибов. Бульон является кулинарным полуфабрикатом для приготовления заправочных супов, основных блюд, соусов и заливного, а также выступает самостоятельным первым блюдом. В зависимости от вида сырья бульоны бывают костными, мясо-костными, мясными, из птицы или дичи, рыбными, грибными и овощными. Среди мясных бульонов в русской кухне самыми вкусными считались из тетеревов, рябчиков и говядины;

- «корн-дог» (англ. corn-dog - букв. «кукурузная собака») - это сосиска, которая покрывается толстым слоем теста из кукурузной муки и жарится в кипящем масле. Корн-дог - это аналог сосиски в тесте или хот-дога. Почти всегда подаются на деревянной палочке, хотя некоторые ранние версии не имели палочек. Корн-доги часто выступают в качестве уличной еды или фаст-фуда;

- «кальби» или гальби (англ. galbi) - корейское блюдо, которое готовят на гриле из говяжьих рёбер. «Кальби» означает «рёбра», для точного указания на блюдо, в отличие от сырых рёбер, используется название «кальби куи»;

- «крокеты» (от фр. croquer, кусать) - кулинарное блюдо цилиндрической или округлой формы из мясного фарша или овощей, обваленных в сухарях и обжаренных во фритюре. В качестве начинки иногда используется картофельное пюре. Крокеты изначально появились во Франции. В дальнейшем приобрели мировую популярность и как деликатес, и как промышленно производимый фастфуд;

- «печень» (печёнка) - субпродукт первой категории, внутренний орган животных (крупного и мелкого рогатого скота, свиней), домашней птицы и рыбы (минтай, треска), употребляемый человеком в пищу. Из печени готовят различные жареные, тушёные, запечённые блюда, а также паштеты, колбасы и начинку для пирогов. В традиционной русской кухне из печени готовят десятки питательных и вкусных блюд. В кулинарии из печени готовят вторые блюда и закуски, её жарят, тушат, а также из неё готовят начинки для пирогов, ливерную и печёночную колбасу, паштеты и консервы;

- «пультóги» (также встречаются написания *пультóги*, *бультóги*) - блюдо корейской кухни, род барбекю, обычно готовится из тонких маринованных ломтиков говядины или свинины. Для приготовления этого блюда часто используют вырезку, реберную кость или грудинку;

- «свинина» - кулинарное и промышленное наименование мяса свиней. Второй по объёмам производства и потребления в мире вид мяса после мяса птицы. Свинину употребляют и свежеприготовленной, и в виде пресервов или консервов. Пресервация значительно увеличивает срок хранения свинины: ветчина, свиные копчёности, посолы, вяленые и сушёные куски свинины, свиные колбасы - представляют собой популярные пресервы из свинины. Кроме обычной домашней кухни, свинина используется при изготовлении большинства мясных деликатесов и ресторанных блюд;

- «дичь» - кушанье из мяса диких птиц и животных (утки, лосятина, медвежатина и т.п.), приготовленное варением, жарением или каким-либо другим способом и употребляемое в пищу с каким-либо гарниром в качестве второго блюда или для приготовления отвара для первого блюда;

- «солонина» - мясной продукт, полученный путём длительного выдерживания мяса в поваренной соли. Процесс получения солонины называется посолом;

- «хот-дог» (англ. *hot-dog*, букв. «горячая собака») - это блюдо, состоящее из жареной или приготовленной на пару сосиски, подаваемой в разрезе булочки. Слово «хот-дог» также может относиться и к самой сосиске. Используется венская сосиска или франкфуртер. Названия этих сосисок также обычно относятся к блюду, в

котором они собраны. Приготовление хот-догов и приправы к ним варьируются по всему миру;

- «*мясное желе*» (или заливное) - это пикантный желатин, приготовленный на мясном бульоне или бульоне, который заливают в форму для упаковки других ингредиентов. К ним часто относятся кусочки мяса, морепродуктов, овощей или яиц. Заливное также иногда называют заливным желе. В своей простейшей форме заливное, по сути, представляет собой желатиновую версию обычного супа;

- «*мясной экстракт*» - это высококонцентрированный мясной бульон, обычно приготовленный из говядины или курицы. Он используется для придания мясному вкусу при приготовлении пищи и для приготовления бульона для супов и других жидких продуктов;

- «*субпродукты*» - это производственное название пищевых (кроме мясной туши) продуктов, получаемых при убойе животных и разделке туш: печень, язык, почки, мозги и др.;

- «*сало*» - продовольственный продукт, получаемый из жировых веществ;

- «*таджин*» или таджин (кабийльск. *taġin*) - блюдо из мяса и овощей, популярное в странах Магриба. Таджин по-мароккански и по-алжирски готовят из крупных кусков мяса или птицы на косточке и овощей (томатов, картофеля, баклажанов, лука);

- «*якитори*» (буквально "птица на гриле") – японское блюдо из кусочков курицы (с внутренностями), поджаренных над углями на бамбуковых шампурах. Во время или после приготовления мясо обычно приправляют соусом таре или солью. Строго говоря, только жареные кусочки курятины и овощей называют «якитори». С «якитори» часто продают поджаренные подобным образом свинину, говядину, рыбу или морепродукты, обычно называемые кусияки. Тем не менее, в других странах и даже в некоторых районах Японии их также называют «якитори».

См. электронные словари: <https://ru.wikipedia.org/wiki/>, en.wikipedia.org, <https://dic.academic.ru/>, <https://ru.wiktionary.org/wiki/>, <https://gramota.ru>.

Таким образом, указанные товары 29 класса МКТУ: «*бульоны; концентраты бульонные; корн-доги; дичь; желе мясное; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; крокеты; паштеты из печени; печень; пульткоги [корейское мясное блюдо]; сало; свинина; солонина; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; составы для*

приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; экстракты мясные; якитори» противопоставленного знака по свидетельству № 752765 представляют собой мясо-содержащую продукцию, кулинарные блюда из мяса, субпродукты, полуфабрикаты из мяса.

Следовательно, заявленные товары 29 класса МКТУ «*мясо и продукты из мяса; птица и продукты из мяса птицы; буженина (блюдо мясное), в том числе из мяса птицы; ветчина; изделия колбасные, в том числе из мяса птицы; колбаса кровяная; колбаса вареная; колбаса варено-копченая; колбаса сыровяленая; колбаса ливерная; колбаса сырокопченая; консервы мясные; мясо консервированное; пастрома (блюдо мясное); птица домашняя неживая; рулеты мясные; сардельки; сосиски; сосиски в сухарях; мясные субпродукты, в том числе куриные; копчености из субпродуктов птичьих; студни; фарш мясной; фарш из мяса птицы; фрикадельки мясные; чипсы из мяса; шашлык мясной; шпиг; шпикачки; шпикачки куриные; блюда готовые, состоящие преимущественно из мяса, птицы или овощей; блюда замороженные, состоящие преимущественно из мяса, птицы или овощей; блюда упакованные, состоящие в основном из мяса, птицы или овощей»*, представляющие собой мясо и мясную продукцию, в том числе полуфабрикаты из мяса, птицы, субпродуктов, и вышеуказанные товары 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству № 752765 соотносятся как род (вид), имеют общее назначение (для употребления в пищу в качестве источника белкового продукта животного происхождения), имеют общий круг потребителей, продаются на одинаковых, либо соседних прилавках продуктовых магазинов (рынков), имеют совместную встречаемость в гражданском обороте, относятся к одному сегменту рынка, что свидетельствует об их однородности.

Товар 29 класса МКТУ «*оболочки колбасные, натуральные или искусственные»* противопоставленного товарного знака по свидетельству № 752765 представляет собой упаковку для хранения колбасных изделий, которая придаёт им форму и защищает от внешнего воздействия, а также является носителем информации для потребителя, при этом существует широкий выбор колбасных оболочек, как натуральных, так и искусственных. См. электронный словарь:

<https://ru.wikipedia.org/wiki/>. Таким образом, товар 29 класса МКТУ «*оболочки колбасные, натуральные или искусственные*» противопоставленного знака по свидетельству № 752765 является сопутствующим товаром в гражданском обороте по отношению к заявленным товарам 29 класса МКТУ «*продукты из мяса; продукты из мяса птицы; буженина (блюдо мясное), в том числе из мяса птицы; ветчина; изделия колбасные, в том числе из мяса птицы; колбаса кровяная; колбаса вареная; колбаса варено-копченая; колбаса сыровяленая; колбаса ливерная; колбаса сырокопченая; пастрома (блюдо мясное); рулеты мясные; сардельки; сосиски; сосиски в сухарях; копчености из субпродуктов птичьих; шпикачки; шпикачки куриные*», поскольку данные товары могут быть упакованы в колбасные оболочки на производстве и предлагаться к продаже. Указанные обстоятельства свидетельствуют об однородности указанных сравниваемых товаров 29 класса МКТУ, при этом они являются взаимодополняемыми, встречаются в одном сегменте рынка и являются сопутствующими в гражданском обороте.

Изложенное обуславливает принципиальную возможность возникновения у потребителей представления о принадлежности сравниваемых товаров 29 класса МКТУ одному лицу.

На основании проведенного анализа коллегия пришла к заключению о том, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству № 752765 являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ.

Следовательно, вывод, сделанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения в отношении товаров 29 класса МКТУ требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса является правомерным и у коллегии отсутствуют правовые основания для отмены решения Роспатента от 27.09.2023.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 26.01.2024, оставить в силе решение Роспатента от 27.09.2023.