

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения возражения

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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, рассмотрела возражение от 03.07.2014, поданное Елсуковым Владимиром Михайловичем, Свердловская область, р.п. Белоярский (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 471604, при этом установила следующее.

Товарный знак по свидетельству № 471604 (оспариваемый товарный знак) представляет собой этикетку (фрагмент упаковки), в верхней части которой расположены словесные элементы «фабрика Уральские пельмени», выполненные в три строки. В центре этикетки размещена композиция, состоящая из словесных элементов «Братцы» и «Вареники», выполненных в две строки, и изобразительного элемента в виде трех мужчин в поварских колпаках. В нижней части этикетки расположено стилизованное изображение продуктов (картофеля и бекона), над которыми размещены словесные элементы «с картофелем и беконом», выполненные в две строки по дуге. Описанные элементы располагаются сверху вниз по вертикали в центральной части этикетки, образованной широкой вертикальной полосой желтого цвета, расширяющейся в середине в форме горизонтально-ориентированного овала. Слева и справа от желтой полосы этикетка имеет светло-серый фон и расположенные по всей площади небольшие по размеру стилизованные изображения продуктов (картофеля и бекона).

Все слова, кроме «Уральские» и «Братцы», являются неохраняемыми элементами товарного знака. Правовая охрана оспариваемому товарному знаку предоставлена в отношении товаров «продукты мучные (пельмени, вареники); ravioli (пельмени, вареники); тесто из бобов сои» 30 класса МКТУ в следующем цветовом сочетании: черный, желтый, красный, белый, светло-бирюзовый, оттенок светло-бирюзового, светло-песочный (телесный), темный оттенок светло-песочного (телесного), светло-серый, серый, темный оттенок серого, песочно-коричневый, светло-салатный, темный оттенок светло-салатного, бледно-васильковый, темный оттенок бледно-василькового, бирюзовый, коричневый, коричневый светлый, соломенный, светло-оранжевый, асфальтовый, оранжево-охристый светлый, оттенки голубого, болотный, болотный темный, желтый, светло лимонный, темный коричнево-красный, коричнево-красный, зеленый, оттенки коричнево-красного, охра, коралловый оттенки, темно серо-зеленый, серо-зеленый, шиферный.

Регистрация оспариваемого товарного знака по свидетельству № 471604 с приоритетом от 19.05.2011 произведена 27.09.2012 по заявке № 2011715656 на имя Закрытого акционерного общества «ЯНУС», г. Челябинск (далее – правообладатель).

В возражении от 03.07.2014 выражено мнение о неправомерности предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 471604. Лицом, подавшим возражение, указано на несоответствие данного товарного знака требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку он является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 416994, зарегистрированным на имя лица, подавшего возражение, и имеющим более ранний приоритет.

Данное мнение обосновано следующими доводами:

- товарные знаки по свидетельствам №№ 471604 и 416994 зарегистрированы в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ, так как товары «вареники» и «продукты мучные (пельмени, вареники); ravioli (пельмени, вареники); тесто из бобов сои» совпадают по роду-виду, имеют одно назначение, вид материала, одинаковые условия реализации, сходную цену;

- сходство сравниваемых комбинированных товарных знаков обусловлено тем, что оба они в центре содержат стилизованное изображение трех мужчин в белых рубашках, что обеспечивает одинаковое композиционное решение и смысловое сходство товарных знаков – расположение трех мужских фигур в центре, близко друг к другу, выражающих тесное, дружеское общение, а также наличие полукруга в фоновом оформлении;

- использование сходных графических приемов и элементов приводит к одинаковому первому впечатлению, производимому сравниваемыми товарными знаками;

- сходство товарных знаков по свидетельствам №№ 471604 и 416994, с учетом их регистрации в отношении однородных товаров, обуславливает угрозу введения потребителей в заблуждение относительно производителей товаров.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 471604 недействительным полностью.

С возражением представлены следующие материалы:

- (1) цветная копия свидетельства № 471604 на товарный знак, принадлежащий правообладателю;
- (2) цветная копия свидетельства № 416994 на товарный знак, принадлежащий лицу, подавшему возражение;
- (3) распечатка сведений о товарном знаке по свидетельству № 416994.

Правообладатель, ознакомленный в установленном порядке с возражением, представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, умолчало о наличии вступивших в законную силу решений Арбитражного суда Свердловской области (дела №№ А60-28501/2013 и А60-7348/2014), которыми суд установил отсутствие сходства товарного знака по свидетельству № 416994, принадлежащего лицу, подавшему возражение, и товарного знака по свидетельству № 471597, принадлежащего правообладателю и являющегося частью серии однотипных товарных знаков (свидетельства

№№ 471604, 471603, 471602, 471601, 471600, 471599, 471598, 471597, 471596, 471593);

- товарный знак, принадлежащий лицу, подавшему возражение, фактически им не используется, а рассуждения относительно сходства товарных знаков являются бездоказательными и представляют собой, по своей сути, оспаривание в административном порядке вступивших в силу судебных актов.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 471604.

С отзывом правообладателем представлены следующие материалы:

- (4) распечатка решения Арбитражного суда Свердловской области от 17.10.2013 по делу № А60-28501/2013;
- (5) распечатка решения Арбитражного суда Свердловской области от 08.08.2014 по делу № А60-7348/2014.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения от 03.07.2014, состоявшемся 19.12.2014, правообладателем дополнительно представлены следующие материалы:

- (6) цветная копия свидетельства № 370437 на словесный товарный знак «БРАТЦЫ ВАРЕНИКИ», принадлежащий правообладателю;
- (7) заключение специалиста (патентного поверенного РФ Н.М. Лукиной, рег. № 776) по результатам исследования вопроса наличия или отсутствия сходства до степени смешения изображений, помещенных на упаковке вареников, производства ЗАО «Агропродукт», Свердловская область, и товарного знака по свидетельству № 471597, зарегистрированного на имя ЗАО «ЯНУС», г. Челябинск.

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия палаты по патентным спорам считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (19.05.2011) приоритета товарного знака правовая база для оценки охраноспособности оспариваемого знака включает в себя Кодекс 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, № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков, в частности, 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 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.4 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, приведенные в пунктах 14.4.2.2, 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил, которые могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (см. подпункт (г) пункта 14.4.2.2 Правил).

Согласно пункту 14.4.2.3 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы. Сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: внешняя форма; наличие или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений

(натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.); сочетание цветов и тонов. Перечисленные признаки могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству № 471604 является комбинированным и выполнен в виде этикетки. В центральной части по всей высоте обозначения расположена широкая вертикальная полоса желтого цвета, расширяющаяся в середине в форме горизонтально-ориентированного овала. В центре обозначения, на фоне овала, размещена композиция, состоящая из изобразительного элемента



в виде трех мужчин в поварских колпаках и словесных элементов «Братцы» и «Вареники», выполненных ниже в две строки буквами русского алфавита красного цвета. В верхней части обозначения на фоне желтой полосы расположены словесные элементы «фабрика Уральские пельмени», выполненные в три строки буквами русского алфавита. В нижней части обозначения на фоне желтой полосы расположен изобразительный элемент в виде расположенных на доске продуктов (картофеля и бекона), над которым размещены словесные элементы «с картофелем и беконом», выполненные буквами русского алфавита в две строки по дуге. Слева и справа от желтой полосы на светло-сером фоне размещены стилизованные изображения продуктов (картофеля и бекона). Все слова, кроме «Уральские» и «Братцы», являются неохраняемыми элементами товарного знака.

Противопоставленный в возражении товарный знак по свидетельству № 416994 является комбинированным и состоит из изобразительного элемента в

виде трех танцующих мужчин в красных шароварах, выполненных на фоне полукруга желтого цвета с коричневой обводкой, и расположенных ниже словесных элементов «ВАРЕНИКИ» и «ХЛОПЦЫ», выполненных в две строки буквами русского алфавита красного цвета. Словесный элемент «ВАРЕНИКИ» является неохраняемым элементом товарного знака.



Анализ соответствия оспариваемого товарного знака требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

При определении сходства комбинированных обозначений необходимо учитывать общее зрительное впечатление, производимое этими обозначениями, а также установить, какие именно компоненты этих обозначений сходны и какова роль того или иного сходного компонента в составе обозначения.

В данном случае и оспариваемый и противопоставленный товарные знаки содержат в своем составе словесный элемент «Вареники», а также изображения трех мужчин. Вместе с тем, в целом сравниваемые товарные являются несходными ввиду следующего.

Прежде всего, различным являются композиционные решения товарных знаков по свидетельствам №№ 471604 и 416994: они отличаются по форме, количеству элементов и их взаимному расположению, преобладающей цветовой гамме, характеру изображения мужчин, расположению и шрифтовому исполнению словесных элементов.

Кроме того, слова «Братцы» и «Хлопцы», совпадающие по количеству слогов, характеризуются различным местоположением относительно элемента «Вареники», что приводит к различному фонетическому звучанию словесных элементов, расположенных в центральной части каждого из обозначений ([ва-ре-ни-ки-хлоп-цы] и [брат-цы-ва-ре-ни-ки]), за счет несовпадения образуемых звукосочетаний и ударения.

При этом следует учитывать, что совпадающий словесный элемент «Вареники» является неохраняемым элементом, так как указывает на вид товара,

для маркировки которого предназначены сравниваемые товарные знаки, следовательно, он не оказывает существенного влияния на индивидуализирующую способность обоих знаков.

С точки зрения смыслового критерия словесные элементы «братцы» и «хлопцы» имеют следующие значения:

- «братцы» – мн. ч. от «братец», означает «брат», а также может употребляться как фамильярное или дружеское обращение к мужчине, юноше, мальчику (см. <http://dic.academic.ru>);

- «хлопцы» – мн. ч. от «хлопец», слово, заимствованное из украинского языка, употребляется в значении парень, мальчик, малый (см. <http://dic.academic.ru>).

При этом, сочетание в противопоставленном товарном знаке слова «хлопцы» и изображения танцующих мужчин с чубами и длинными усами в широких красных шароварах образует обозначение, имеющее в целом смысловой оттенок, отличный от смыслового значения слова «братцы».

Следует отметить также, что возникновение ассоциаций с конкретным производителем при восприятии сравниваемых товарных знаков обусловлено всей совокупностью входящих в их состав элементов.

Так, в верхней части оспариваемого товарного знака расположен словесный элемент «фабрика Уральские пельмени», который является, согласно сведениям, имеющимся в материалах заявки № 2011715656, коммерческим обозначением, используемым с 2002 года Группой компаний «Янус», состоящей из правообладателя, ООО «Янус» и индивидуального предпринимателя Янцен В.А.

Словесное обозначение «БРАТЦЫ ВАРЕНИКИ» и изобразительное обозначение в виде трех мужчин в поварских колпаках являются зарегистрированными на имя правообладателя товарными знаками (свидетельства №№ 370437 и 370538) с приоритетами от 29.01.2007 и 15.08.2007.

Таким образом, сравниваемые товарные знаки по свидетельствам №№ 471604 и 416994 производят совершенно разное общее зрительное впечатление и не ассоциируются друг с другом в целом.

Анализ перечней товаров 30 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы оспариваемый и противопоставленный товарные знаки, показал, что они являются однородными, так как совпадают или соотносятся друг с другом как род-вид. Вместе с тем, установленное несходство товарных знаков по свидетельствам №№ 471604 и 416994 позволяет говорить об отсутствии принципиальной возможности возникновения у потребителя представления о принадлежности одному производителю товаров, маркированных сравниваемыми товарными знаками.

Резюмируя изложенное, регистрацию оспариваемого товарного знака по свидетельству № 487469 следует признать соответствующей требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Что касается довода возражения о том, что оспариваемый товарный знак способен вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров, то он является не доказанным, поскольку обоснован лишь доводом о сходстве оспариваемого товарного знака с товарным знаком по свидетельству № 416994, которое, как установлено выше, отсутствует.

В отношении представленного правообладателем заключения (7) коллегия отмечает, что оно является субъективным мнением конкретного лица и поэтому не может быть доказательством сходства или отсутствия сходства товарных знаков.

Что касается ссылки правообладателя на судебные решения (4) и (5), то она является несостоятельной, поскольку эти решения касаются сравнения иных обозначений и не содержат выводов о наличии или отсутствия сходства товарных знаков по свидетельствам №№ 471604 и 416994.

Кроме того, следует отметить, что разрешение вопроса об оспаривании предоставления правовой охраны товарному знаку осуществляется федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности путем рассмотрения в административном порядке соответствующего возражения. Охраноспособность товарного знака определяется на основе норм Кодекса и Правил.

Учитывая изложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения от 03.07.2014, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 471604.