


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии
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 в Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 24.11.2021, поданное Логиновым Кириллом Владимировичем, г. Пермь (далее - заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020776998 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2020776998 подано на регистрацию 31.12.2020 на имя заявителя в отношении товаров 30 и услуг 43 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется



комбинированное обозначение «  », состоящее из стилизованной окружности, внутри которой расположено стилизованное изображение медведя. Под изобразительными элементами расположены словесные элементы «ПЕРМСКИЕ

ПОСИКУНЧИКИ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита в две строки. Обозначение заявлено в белом, красном цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 11.11.2021 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020776998 в отношении всех заявленных товаров 30 и услуг 43 классов МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта 1 и пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «Пермские» - прилагательное от г. Пермь - город, краевой центр Российской Федерации (см. Интернет, www.dic.academic.ru) является неохраноспособным на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на место производства товаров и местонахождение производителя. Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «посикунчики» («посикунчики» - маленькие пирожки (или чебуреки), буквально на два укуса, главный рецепт пермской кухни (см. Интернет, nashural.ru, gotovite.ru и др.) является неохраноспособным для всех товаров 30 класса МКТУ и всех услуг 43 класса МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на вид товаров, назначение услуг.

Кроме того, было установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с наименованием места происхождения товаров (НМПТ) «Посикунчики «Коми-пермяцкие с пистиками», зарегистрированным под №216 с приоритетом от 22.11.2018 г., право пользования №216 с приоритетом от 22.11.2018 г. на которое предоставлено Петрову Алексею Алексеевичу, 619000, Пермский край, г. Кудымкар, ул. Лихачева, 52.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 24.11.2021 поступило возражение, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель выражает согласие с решением экспертизы в отношении заявляемых товаров 30 класса МКТУ, но не согласен с решением экспертизы в отношении услуг 43 класса МКТУ;

- заявленное обозначение не является сходным до степени смешения с противопоставленным НМПТ;

- словесный элемент «Пермские посикунчики» в заявляемом обозначении является относительным словосочетанием и указывает на место нахождения изготовителя (Пермский край) и является неохраняемым элементом в отношении услуг 43 класса МКТУ, а наименование места происхождения товара «Посикунчики Коми-пермяцкие с пистиками» является относительным и указывает на конкретные товары, а именно товар: мучное кулинарное изделие с особыми свойствами;

- наиболее важную составляющую в рецептуре изделия является «ПИСТИКИ» - нераскрывшиеся побеги хвоща полевого, произрастающего на территории Коми-Пермяцкого округа Пермского края, обладающие сладковатым вкусом;

- посикунчики «Коми-пермяцкие с пистиками» обладают особыми свойствами, которые определяются исторически сложившейся рецептурой его приготовления на территории Коми-Пермяцкого округа. Уникальна тем, что её основу составляют пистики – нераскрывшиеся побеги хвоща полевого, произрастающего на территории Коми-Пермяцкого округа;

- пермские посикунчики – это относительное словосочетание, которое имеет право использовать в гражданском обороте любое лицо, так как является неохраноспособным для всех заявляемых обозначений, на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на вид товаров, назначение услуг, указано было в заявке;

- таким образом, сравниваемый анализ заявляемого обозначения «Пермские посикунчики» и НМПТ «Посикунчики Коми-пермяцкие с пистиками» вызывает в сознании потребителей различные ассоциации;

- заявленное обозначение «Пермские посикунчики» отличается от НМПТ составом и расположением композиционных элементов, видом использованного

шрифта и графическим написанием, т.е. несходны по графическому критерию, что обуславливает несходство сравниваемых обозначений в целом;

- заявленное обозначение «Пермские посикунчики» и НМПП «Посикунчики Коми-пермяцкие с пистиками» не являются сходными по фонетическому фактору сходства;

- регистрация заявленного обозначения испрашивается исключительно в отношении услуг 43 класса МКТУ, а именно: «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом», тогда как противопоставленное НМПП №216 зарегистрировано в отношении товара «мучное кулинарное изделие», а, данный товар относится к товарам 30 класса МКТУ (пирожки; маленькие пирожки), то есть, сравниваемые услуги и товары не являются однородными.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020776998 в отношении заявленных услуг 43 класса МКТУ.

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

С учетом даты (31.12.2020) 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. N 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 неохраняемые 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.

В соответствии с требованиями пункта 7 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров, охраняемым в соответствии с Кодексом, за исключением случая, когда такое обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, если регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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 настоящем пункте, 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.



Заявленное обозначение является комбинированным «  », состоящим из стилизованной окружности, внутри которой расположено стилизованное изображение медведя. Под изобразительными элементами расположены словесные элементы «ПЕРМСКИЕ ПОСИКУНЧИКИ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита в две строки. Обозначение заявлено в белом, красном цветовом сочетании. Правовая охрана заявленного обозначения, согласно возражению, испрашивается в отношении услуг 43 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пунктов 1 и 7 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словесные элементы «ПЕРМСКИЕ ПОСИКУНЧИКИ» («Пермские» - прилагательное от г. Пермь - город, краевой центр Российской Федерации, см. <https://dic.academic.ru>; «посикунчики» - маленькие пирожки (или чебуреки), буквально на два укуса, главный рецепт пермской кухни, см. Интернет, nashural.ru, gotovite.ru и др.), указывают на место производства товаров и местонахождение производителя, а также на вид товара, в связи с чем, не обладают различительной способностью и являются неохранными элементами, поскольку характеризуют заявленные услуги 43 класса МКТУ на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вывод о неохраноспособности заявителем не оспаривается.

Противопоставленное НМПТ №216 ПОСИКУНЧИКИ «КОМИ-ПЕРМЯЦКИЕ С ПИСТИКАМИ», содержит в своем составе словесные элементы, которые являются наименованием вида товара, для которого зарегистрировано НМПТ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного НМПТ показал высокую степень сходства, обусловленную семантическим сходством словесных составляющих:

- Пермские – прилагательное от г. Пермь. Пермь – город в Российской Федерации, административный центр Пермской области, один из крупнейших промышленных и культурных центров Предуралья;

- Коми-пермяцкий автономный округ - административно-территориальное образование в Пермском крае Российской Федерации, см. Интернет, <https://dic.academic.ru>;

- Посикунчики – мясные пирожки маленького размера, блюдо русской кухни. Преимущественно распространены в Пермском крае. По форме посикунчики похожи на вареники. Как правило, для их приготовления используется тесто из пшеничной муки, иногда добавляется талкан, см. Интернет, <https://aif.ru>, <https://gotovite.ru>, <https://twilight-saga.ru>.

Таким образом, «ПЕРМСКИЕ ПОСИКУНЧИКИ» и «ПОСИКУНЧИКИ «КОМИ-ПЕРМЯЦКИЕ С ПИСТИКАМИ» характеризуются как национальное блюдо, происходящее с одной территории – Пермского края.

Наличие в НМПТ словесных элементов «с пистиками» не вносит существенных различий между сравниваемыми обозначениями, поскольку «пистик» это растение семейства хвощевых; полевой хвощ, см. Интернет, словари, <https://dic.academic.ru>, то есть, может входить в состав начинки «посикунчика» и, при этом, не влияет на сам вид товара.

Кроме того, коллегией было принято во внимание отсутствие у заявителя права пользования наименованием места происхождения товара №216.

Следует отметить, что при сравнении НМПТ и товарных знаков однородность товаров не оценивается, так как исходя из пункта 7 статьи 1483 Кодекса, сходные с НМПТ товарные знаки не могут быть зарегистрированы в отношении любых товаров.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что заявленные услуги 43 класса МКТУ связаны с организацией общественного питания, при этом, исходя из специфики пирожков, которыми маркируется НМПТ, они могут изготавливаться и реализовываться как в магазинах, так и в местах общественного питания.

Коллегия отмечает, что в настоящее время, в городах много мест, где можно съесть только что приготовленную пищу, следовательно, при маркировке услуг 43 класса МКТУ возникает высокая вероятность смешения в гражданском обороте сравниваемых заявленного обозначения и НМПТ.

Таким образом, установленное сходство заявленного обозначения и НМПТ обуславливает вывод о несоответствии заявленного обозначения положениям пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 24.11.2021, оставить в силе решение Роспатента от 11.11.2021.