

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 28.07.2017 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее - Роспатент), на решение Роспатента от 28.03.2017 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2015722800, поданное ООО «Никон-инвест», г. Великий Новгород (далее - заявитель), при этом установлено следующее.



Обозначение «  » по заявке №2015722800 подано на регистрацию в качестве товарного знака 23.07.2015 на имя заявителя в отношении товаров 05, 29, 30 классов МКТУ.

Роспатентом 28.03.2017 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2015722800 в отношении товаров части товаров 05, 29 классов МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для части товаров 05, 29 и всех товаров 30 классов МКТУ ввиду несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со следующими товарными знаками:

- « СНЕЖОК
SNEZHOK » по свидетельству №191868 с приоритетом от 31.03.1999, и «СНЕЖОК» по свидетельству №358067 с приоритетом от 14.06.2007, зарегистрированными на имя ОАО Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», Москва, в отношении товаров 30 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 30 класса МКТУ;

- « СНЕЖОК » по свидетельству №396661 с приоритетом от 19.02.2007, зарегистрированным на имя ООО «Новые Технологии», Москва, в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29, 30 классов МКТУ;



- « » по свидетельству №584263 с приоритетом от 19.05.2015, зарегистрированным на имя ООО Производственно-коммерческая фирма «Проксима», Ростовская обл., г. Азов, в отношении товаров 30 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 30 класса МКТУ.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что однородными заявленным товарам 29 класса МКТУ признаны следующие товары, присутствующие в перечне противопоставленных товарных знаков:

товары 29 класса МКТУ «сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи» признаны однородными товарам 29 класса противопоставленного товарного знака по свидетельству №396661 «овощные соки для приготовления пищи, томатный сок для приготовления пищи», поскольку они соотносятся между собой как видовые, относятся к сокосодержащим напиткам;

товары 29 класса МКТУ «молочные кремы, кремы, муссы; крем сливочный» признаны однородными товарам 29 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №191868, №358068

«кремы», поскольку они соотносятся между собой как родовые и видовые, являются взаимозаменяемыми, имеют одно назначение;

товары 29 класса МКТУ «продукты сметанные растительно-сливочные; масло сливочное; маргарин» признаны однородными товарам 29 класса противопоставленного товарного знака по свидетельству №396661 «жировые смеси для бутербродов, маргарин, пищевые жиры», поскольку они соотносятся между собой как родовые и видовые, являются взаимозаменяемыми;

товары 29 класса МКТУ «закваски» признаны однородными товарам 30 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству №396661 «солодовый экстракт, солод, ферменты для теста, дрожжи», поскольку они являются взаимозаменяемыми и имеют одно назначение - являются продуктами для сбраживания, ферментами;

товары 29 класса МКТУ «йогурт замороженный [мороженое]; мороженое, в том числе смеси для приготовления мороженого; сорбет [мороженое]; вещества связующие для мороженого [пищевого льда]; порошки для мороженого» признаны однородными товарам 30 класса МКТУ противопоставленного товарного знака №584263 «мороженое», поскольку они соотносятся между собой как родовые и видовые, могут иметь один круг потребителей и условия сбыта.

В возражении, поступившем 28.07.2017, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель выразил согласие с решением Роспатента в части отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2015722800 в отношении товаров 05, 29, 30 классов МКТУ, за исключением товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное»;

- в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное» заявленному обозначению противопоставлен товарный знак по свидетельству №396661, зарегистрированный на имя иного лица для товаров 29 класса МКТУ «жировые смеси для бутербродов, маргарин, пищевые жиры»;

- сливочное масло относится к виду молочных продуктов, поскольку изготавливается из молока;

- современное определение сливочного масла, представленное в Википедии, таково: это пищевой продукт, изготавливаемый сепарированием или сбиванием сливок, полученных из коровьего молока, реже из молока другого крупного и мелкого рогатого скота. Имеет высокое содержание молочного жира - 50-82,5 % (чаще - 78-82,5 %; в топленом масле - около 99 %);

- что касается однородности масла сливочного таким товарам, как жировые смеси для бутербродов, маргарин, пищевые жиры, то эти товары, в основном, состоят из жиров разного происхождения, чаще из растительного, чем животного;

- так, маргарин - это эмульсионный продукт, вырабатываемый из натуральных фракционированных, модифицированных растительных масел и животных жиров;

- животные жиры присутствуют в маргарине в минимальном объеме;

- в рекламе маргарин часто называют маслом (например, «лёгкое масло»), однако в большинстве стран, в том числе в Российской Федерации, законодательно запрещено указывать слово «масло» на упаковках маргарина;

- в связи с тем, что масло сливочное, в силу исторических традиций воспринимается потребителем как молочный продукт, оно не является однородным жировым смесям для бутербродов, маргарину и пищевым жирам.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит изменить решение Роспатента и вынести решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2015722800, в том числе, в отношении скорректированного перечня, а именно, в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное».

К возражению приложены копии ГОСТа 32261-2013 «Масло сливочное. Технические условия» [1] и ГОСТа 32188-2013 «Маргаины. Общие технические

условия» [2]. На заседании коллегии 19.09.2017 были представлены распечатки из сети Интернет с сайтов www.utkonos.ru и www.lactis.ru [3].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия находит доводы заявителя неубедительными.

С учетом даты подачи 23.07.2015 заявки №2015722800 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает 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 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.

В соответствии с пунктом 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.

Комбинированные обозначения в соответствии с пунктом 14.4.2.4 Правил 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 и 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2(а) Правил, а именно: 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.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2(б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пунктах 14.4.2.2 (в) Правил:

- 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, перечисленные в подпунктах (а) – (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 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 принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2015722800



заявлено комбинированное обозначение «», включающее стилизованное изображение кошачьей морды и расположенное под изобразительным элементом слово «Снежок», выполненное оригинальным шрифтом синего цвета буквами русского алфавита.

Заявитель оспаривает решение Роспатента от 28.03.2017 в части отказа в государственной регистрации товарного знака по вышеуказанному номеру заявки в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное».

В рамках требований пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное» заявленному обозначению противопоставлен товарный знак по свидетельству №396661, ранее зарегистрированный на имя иного лица, в том числе, в отношении товаров 29 класса МКТУ «жировые смеси для бутербродов, маргарин, пищевые жиры».

Товарный знак по свидетельству №396661 представляет собой комбинированное обозначение « СНЕЖОК », включающее словесный элемент «СНЕЖОК», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Словесный элемент размещен в центре прямоугольной рамки в виде оригинального орнамента.

Сходство заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком обусловлено фонетическим и семантическим тождеством их словесных элементов «СНЕЖОК», играющих в них основную индивидуализирующую роль. Вывод экспертизы о сходстве заявленного обозначения и товарного знака по свидетельству №396661 заявителем не оспаривается.

По вопросу однородности товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное», в отношении которых испрашивается правовая охрана заявленного обозначения согласно скорректированному заявителем в возражение перечню, и товаров 29 класса МКТУ «жировые смеси для бутербродов, маргарин, пищевые жиры», на

которые распространяется правовая охрана товарного знака по свидетельству №396661, коллегией установлено следующее.

Товары «пищевые жиры» в зависимости от происхождения, особенностей получения и способа обработки делятся на следующие товарные группы: животные, растительные и комбинированные. Животные жиры подразделяются на жиры наземных животных (жиры животные топленые пищевые, жир бараний, жир говяжий, жир свиной, жир костный топленый, жир сборный топленый, жир птичий, масло коровье) и водных животных – жир рыбий. Растительные жиры подразделяются по видам масличных культур и других растений, из которых они получены, с учетом способа обработки – масла растительные. Комбинированные жиры состоят обычно из смеси растительных и животных жиров (в натуральном и гидрогенизированном виде); к ним относятся жиры кухонные и маргарин (см. Товарный словарь, размещенный на Интернет-сайте <http://www.mintorgmuseum.ru/vocabulary/749/> [4]).

Согласно источнику информации [4] масло коровье приготавливается из сливок коровьего молока. Состоит из молочного жира и молочной пахты; могут быть добавлены: поваренная соль, молочная кислота, диацетил, а также наполнители – какао, мёд и др. По товарному наименованию коровье масло в СССР подразделялось на: масло сливочное – несоленое, соленое, вологодское, любительское, масло сливочное с наполнителями (шоколадное, с сахаром, фруктово-ягодное с добавлением фруктово-ягодных соков, медовое - с натуральным медом) и масло топленое. Главной составной частью коровьего масла является молочный жир, содержание которого в сливочном масле обычно 83% и в топленом 98%.

Таким образом, товары «пищевые жиры», представленные в перечне товарного знака по свидетельству №396661, являются общим родовым понятием для товаров «масло сливочное», в отношении которых испрашивается правовая охрана заявленного обозначения, а также для товаров «жировые смеси для бутербродов; маргарин», на которые распространяется правовая охрана

противопоставленного товарного знака (то есть соотносятся друг с другом как род/вид).

Кроме того, сопоставляемые товары имеют одинаковое назначение (преимущественно используются для приготовления пищи), являются взаимозаменяемыми, имеют одинаковый круг потребителей и места реализации (в частности, маргарин и сливочное масло предлагаются к продаже в молочных отделах магазинов, оснащенных специализированными холодильными установками). В силу изложенного, коллегия пришла к выводу об однородности сопоставляемых товаров 29 класса МКТУ.

При маркировке однородных товаров сходными обозначениями существует возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю, что усугубляется отнесением сопоставляемых товаров к категории товаров широкого потребления.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ «масло сливочное», поскольку является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №396661, зарегистрированным в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ «жировые смеси для бутербродов, маргарин, пищевые жиры», что противоречит требованиям пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.07.2017, оставить в силе решение Роспатента от 28.03.2017.