

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, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 за № 644/261 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 17.12.2020 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное компанией Upfield Europe B.V., Нидерланды (далее – заявитель), на решение Роспатента от 29.06.2020 по международной регистрации №1449945, при этом установлено следующее.

Регистрация знака произведена Международным Бюро ВОИС 15.11.2018 за №1449945 на имя заявителя в отношении товаров 05, 29, 30 и услуг 35, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне регистрации.

Знак **FLORA** по международной регистрации №1449945 представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

Роспатентом 29.06.2020 принято решение, согласно которому знаку по международной регистрации №1449945 отказано в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации в отношении всех товаров 05 класса МКТУ, части

товаров 29 и 30 классов МКТУ и части услуг 35 класса МКТУ на основании пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку указанный знак сходен до степени смешения со следующими товарными знаками:

- **FLORA** по свидетельству №663629 с приоритетом от 20.06.2017 – (1) и **ФЛОРА** по свидетельству №165121 с приоритетом от 09.12.1997 – (2), зарегистрированными на имя АО «Алев», Самарская область, в отношении однородных товаров 29, 30 классов МКТУ;

- **ФЛОРА** по свидетельству №244842 с приоритетом от 01.11.2001 – (3) и *Флора* по свидетельству №244843 с приоритетом от 01.11.2001 – (4), зарегистрированными на имя Товарищество с ограниченной ответственностью "УКРАИНСЬКИ ПРОМИСЛОВИ РЕСУРСЫ", Украина, в отношении однородных товаров 05, 30 классов МКТУ;

- **FLORA** по свидетельству №113894 с приоритетом от 20.02.1991 – (5), зарегистрированным на имя Унилевер Н.В., Нидерланды, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;

- **flora** по свидетельству №86527 с приоритетом от 25.01.2029 – (6), зарегистрированным на имя ООО «Флора», в отношении однородных товаров 05, 30 классов МКТУ;

- **Flora** по свидетельству №501685 с приоритетом от 25.10.2011 – (7), зарегистрированным на имя ООО «Формула-ФР», в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.



Противопоставления по товарным знакам свидетельство

№418546 с приоритетом от 29.09.2008 и **ФЛОРА** по свидетельству
№ 192933 с приоритетом от 16.11.1998 сняты, в связи с тем, что срок действия
данных регистраций истек.

В Роспатент 17.12.2020 поступило возражение, доводы которого сводятся к
следующему:

- заявитель не оспаривает решение Роспатента в части отказа в предоставлении
правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной
регистрации №1449945 в отношении товаров 05, 30 классов МКТУ;

- вместе с тем, считает, что кроме тех товаров 29 и услуг 35 классов МКТУ, в
отношении которых предоставлена правовая охрана рассматриваемому знаку, также
может быть предоставлена правовая охрана в отношении уточненного перечня
товаров 29 класса МКТУ, а именно: *«margarine, margarine substitutes, cream, edible fat-based
spreads for bread, cheese spreads, cheese-based snack foods, none of the aforesaid being dairy products /
маргарин, заменители маргарина, сливки, пищевые спреды на жировой основе для хлеба, сырные
спреды, закуски на основе сыра, ни один из вышеперечисленных товаров не является молочным
продуктом»* и услуг 35 класса МКТУ, а именно: *«wholesale and retail services in relation to
margarine, margarine substitutes, cream, edible fat-based spreads for bread, cheese spreads, cheese-
based snack foods, none of the aforesaid being dairy products, enabling consumers to conveniently view
and purchase those goods / оптовые и розничные услуги в отношении маргарина, заменителей
маргарина, сливок, пищевых спредов на жировой основе для хлеба, сырных спредов, закусок на
основе сыра, не являющихся молочными продуктами, для удобства изучения и приобретения
потребителями»* (далее – уточненный перечень) ввиду нижеследующего:

- заявитель является правообладателем противопоставленного товарного знака (3),
правовая охрана которому предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ
«маргарин», согласно государственной регистрации договора об отчуждении
исключительного права на данный товарный знак. В связи с чем нет препятствий для
предоставления правовой охраны рассматриваемому знаку в отношении таких позиций
уточненного перечня товаров 29 класса МКТУ, как: *«margarine, margarine substitutes, edible fat-*

based spreads for bread, none of the aforesaid being dairy products / маргарин, заменители маргарина, пищевые спреды на жировой основе для хлеба, ни один из вышеперечисленных товаров не является молочным продуктом), а также услуг 35 класса МКТУ по их оптовой и розничной продаже;

- остальные товары 29 класса МКТУ уточненного перечня «*cream, cheese spreads, cheese-based snackfoods, none of the aforesaid being dairy products / сливки, сырные спреды, закуски на основе сыра, ни один из вышеперечисленных товаров не является молочным продуктом*» и услуги 35 класса МКТУ по их оптовой и розничной продаже не являются однородными товарам и услугам, указанным в перечнях противопоставленных знаков (1, 2), поскольку указанные выше товары представляют собой безмолочные продукты, изготавливаемые на растительной основе без содержания в своем составе продуктов животного происхождения, и предназначены для диетического, вегетарианского или веганского питания. В то время, как товары 29 класса МКТУ, указанные в перечнях противопоставленных товарных знаков (1, 2) относятся к молочным продуктам.

Таким образом, сопоставляемые товары 29 класса МКТУ относятся к разным видам пищевых продуктов (с одной стороны – продукты растительного происхождения, с другой стороны – продукты животного происхождения), соответственно, имеют разный круг потребителей (потребители, соблюдающие определенную диету и режим питания – широкий круг потребителей), имеют разный режим хранения, срок годности и разную ценовую категорию.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 29.06.2020 и предоставить правовую охрану на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1449945 в отношении указанного выше уточненного перечня товаров 29 и услуг 35 классов МКТУ, а также товаров и услуг, указанных в решении Роспатента от 29.06.2020.

В подтверждение изложенного заявителем были представлены сведения по противопоставленному знаку по свидетельству № 113894 – (5) – [1].

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

С учетом даты (15.11.2018) приоритета знака по международной регистрации №1449945 правовая база для оценки его охраноспособности 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 подпункта 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 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 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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.

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.

Знак **FLORA** по международной регистрации №1449945 представляет собой

словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

В качестве сходных до степени смещения с рассматриваемым знаком были указаны следующие товарные знаки:

- **FLORA** по свидетельству №663629 – (1);

- **ФЛОРА** по свидетельству №165121 – (2);

- **ФЛОРА** по свидетельству №244842 – (3);

- *Флора* по свидетельству №244843 – (4);

- **FLORA** по свидетельству №113894 – (5);

- **flora** по свидетельству №86527 – (6);

- **Flora** по свидетельству №501685 – (7).

Противопоставленные товарные знаки (1-7) представляет собой словесные обозначения, выполненные буквами латинского алфавита стандартным шрифтом (знаки (1-3, 5, 7)) и оригинальным шрифтом (знаки (4, 6)).

Согласно доводам возражения заявитель не оспаривает решение Роспатента в части отказа в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1449945 в отношении товаров 05, 30 классов МКТУ, в этой связи противопоставления по товарным знакам (3, 4, 6, 7), правовая охрана которым предоставлена, в том числе, в отношении товаров 05, 30 классов МКТУ, могут быть сняты.

Противопоставление по товарному знаку (5) также может быть снято, в связи с тем, что в настоящее время правообладателем данного товарного знака является заявитель, согласно государственной регистрации отчуждения исключительного права на товарный знак по договору от 26.11.2020 №РД0347614.

С учетом изложенного анализ рассматриваемого знака на соответствие требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса проводится в отношении противопоставленных знаков (1, 2).

Сходство сравниваемых знаков обусловлено тем, что они содержат тождественный фонетически и семантически словесный элемент «ФЛОРА / FLORA», что заявителем не оспаривается.

Согласно доводам возражения заявитель полагает, что в отношении следующих товаров 29 класса МКТУ, а именно: *«margarine, margarine substitutes, cream, edible fat-based spreads for bread, cheese spreads, cheese-based snack foods, none of the aforesaid being dairy products / маргарин, заменители маргарина, сливки, пищевые спреды на жировой основе для хлеба, сырные спреды, закуски на основе сыра, ни один из вышеперечисленных товаров не является молочным продуктом»* и услуг 35 класса МКТУ, а именно: *«wholesale and retail services in relation to margarine, margarine substitutes, cream, edible fat-based spreads for bread, cheese spreads, cheese-based snack foods, none of the aforesaid being dairy products, enabling consumers to conveniently view and purchase those goods / оптовые и розничные услуги в отношении маргарина, заменителей маргарина, сливок, пищевых спредов на жировой основе для хлеба, сырных спредов, закусок на основе сыра, не являющихся молочными продуктами, для удобства изучения и приобретения потребителями»* может быть предоставлена правовая охрана рассматриваемому знаку, поскольку представляют собой товары, изготовленные на основе растительного происхождения, которые не однородны товарам противопоставленных знаков, изготовленных из молока животного происхождения.

Правовая охрана товарному знаку (1) предоставлена в отношении следующих товаров 29 класса МКТУ *«ацидофилин; заменители молока; йогурт; кефир [напиток молочный]; кисломолочные продукты соевые; коктейли молочные; крем сливочный; молоко; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко, в том числе с добавлением пищевых и растительных добавок; молоко с повышенным содержанием белка;*

молоко сгущенное; молоко соевое; молоко сухое; молочные десерты; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; продукты молочные; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленное молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; сметана [сквашенные сливки]; сыры; творог соевый».

Правовая охрана товарному знаку (2) предоставлена в отношении следующих товаров 29 класса МКТУ «*молоко и молочные продукты, йогурт, кефир, крем сливочный, сливки, соевый творог, сыры, молоко с пищевыми добавками; молоко соевое; кисломолочные продукты соевые; кисломолочные продукты соевые с пищевыми добавками; молочные десерты; ацидофилин, сметана*».

Анализ однородности сопоставляемых товаров и услуг показал следующее.

Заявленные товары 29 класса МКТУ: «*сливки, пищевые спреды на жировой основе для хлеба, сырные спреды, закуски на основе сыра, ни один из вышеперечисленных товаров не является молочным продуктом*» и связанные с ними услуги 35 класса МКТУ «*оптовые и розничные услуги в отношении сливок, пищевых спредов на жировой основе для хлеба, сырных спредов, закусок на основе сыра, не являющихся молочными продуктами, для удобства изучения и приобретения потребителями*» однородны товарам 29 класса МКТУ «*кисломолочные продукты соевые, молоко арахисовое, молоко кокосовое, молоко миндальное, молоко овсяное, молоко рисовое, молоко соевое, сливки растительные, творог соевый*», указанным в перечнях противопоставленных знаков (1, 2), однородны, поскольку относятся к одной категории товаров (товары, изготовленные из сырья растительного происхождения), имеют одно назначение, один рынок сбыта и круг потребителей.

Заявленные товаров 29 класса МКТУ «*маргарин, заменители маргарина*» и услуги 35 класса МКТУ «*оптовые и розничные услуги в отношении маргарина, заменителей маргарина, не являющихся молочными продуктами, для удобства изучения и приобретения потребителями*» не однородны товарам 29 класса МКТУ противопоставленных знаков (1, 2), поскольку относятся к разным родовым группам товаров («*жиры пищевые*» с одной стороны и «*молочные продукты и заменители молока*»), имеют разное назначение и круг потребителей.

Коллегия также приняла во внимание, что заявитель в настоящее время является правообладателем товарного знака (5) – [1], правовая охрана которому предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ «*маргарин*».

Резюмируя вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о том, что знак по международной регистрации №1449945 является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками по свидетельству №663629 и по свидетельству №113894 в отношении однородных товаров 29 и услуг 35 классов МКТУ и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражения, поступившее 17.12.2020, отменить решение Роспатента от 29.06.2020 и предоставить правовую охрану на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации № 1449945 в отношении товаров 29 класса МКТУ «Meat, fish, poultry and game; meat extracts; preserved, frozen, dried and cooked fruits and vegetables; jellies, jams, compotes; eggs; margarine; margarine meat substitutes; meat extracts; preserved, frozen, dried and cooked fruits and vegetables; vegetable and plant- based meat substitutes; meat spreads; meat-based spreads; meat-based snack foods; vegetable-based spreads; vegetable-based snack foods; nut paste spreads; nut-based spreads; spreads consisting mainly of fruits; fruitbased snack food; fruit snacks; milk based snacks; snack foods based on nuts; fruit and nut-based snack bars; nut and seed-based snack bars; snack foods based on legumes; tofu-based snacks; soya based snacks; snacks of edible seaweed; protein-enriched dairy-based snacks; protein-enriched meat-based snacks; protein-enriched nut-based snacks; vegetable pastes», товаров 30 класса МКТУ «Coffee, tea, cocoa and artificial coffee; tapioca and sago; preparations made from cereals; bread, pastries and confectionery; sugar, honey, treacle; yeast, baking-powder; chocolate spreads; chocolate-based spreads; chocolate spreads containing nuts; cocoa-based creams in the form of spreads; sweet spreads; high protein cereal bars; coffee oils; sweetmeats made of sesame oil; vegetable pastes; dairy chocolate; dairy free chocolate; dairy confectionery; chocolate food beverages not being dairy or vegetable based; chocolate beverages containing milk; coffee based beverages containing milk; bases for making milk shakes [flavourings], ice cream; custard; custards; custard powder; imitation custard; frozen custard», услуг 35 класса МКТУ «Advertising; business

management; business administration; office functions; organisation of exhibitions and trade fairs for business and promotional purposes; organization of events, exhibitions, fairs and shows for commercial, promotional and advertising purposes; administration of sales and promotional incentive schemes; organization, operation and supervision of sales and promotional incentive schemes; distribution of promotional matter; wholesale and retail services in relation to meat substitutes, meat extracts, preserved, frozen, dried and cooked fruits and vegetables, vegetable and plant-based meat substitutes, meat spreads, meatbased spreads, meatbased snack foods, vegetable-based snack foods, enabling consumers to conveniently view and purchase those goods; wholesale and retail services in relation to nut paste spreads, nut-based spreads, spreads consisting mainly of fruits, fruit-based snack food, fruit snacks, enabling consumers to conveniently view and purchase those goods; information, advice and consultancy relating to all the aforesaid services; wholesale and retail services in relation to margarine, margarine substitutes» и всех услуг 43 класса МКТУ.