


## 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 апреля 2020 г. № 644/261, рассмотрела поступившее 15.09.2023 возражение АО «РУССКИЙ ПРОДУКТ» (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022771671, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения  в качестве товарного знака по заявке №2022771671 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 07.10.2022 испрашивалась на имя заявителя в отношении товаров 29 и 30 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 19.08.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака принято на основании его несоответствия требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы следующим.

Входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «идеальная приправа» являются неохранными элементами, поскольку не обладают различительной способностью, указывают на определенный вид товара и его

свойства. Вместе с тем, наличие в обозначении словесного элемента «приправа», предполагает ограничение перечня заявленных товаров до товаров 30 класса МКТУ «приправы; пряности; соль поваренная; соль сельдерейная; специи; травы огородные консервированные [специи]», поскольку в отношении всех остальных заявленных товаров 29, 30 классов МКТУ данный элемент является ложным, Применение экспертизой пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса заявителем не оспаривалось.

Также указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с серией знаков, содержащих словесный элемент «VEGETA»/«ВЕГЕТА»/«с Вегетой», зарегистрированных на имя ПОДРАВКА Прехрамбена индустрия д.д., Улица Анте Старчевича 32, 48 000 Копривница, Хорватия (HR), по свидетельствам №169746 [1], №169747 [2] с приоритетом от 28.07.1997 (срок действия регистраций продлен до 28.07.2027), №392079 [3] с приоритетом от 26.09.2008 (срок действия регистрации продлен до 26.09.2028), №230785 [4] с приоритетом от 15.07.1999 (срок действия регистрации продлен до 15.07.2029), №306284 [5] с приоритетом от 15.03.2005 (срок действия регистрации продлен до 15.03.2025), №375450 [6], №393544 [7] с приоритетом от 12.12.2007 (срок действия регистраций продлен до 12.12.2027), №193922 [8] с приоритетом от 19.05.1998 (срок действия регистрации продлен до 19.05.2028), а также по международным регистрациям.№410799 [9] с приоритетом от 29.06.1995 (срок действия регистрации до 04.11.2024) и №405588 [10] с приоритетом от 10.04.1995 (срок действия регистрации до 01.03.2024), в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные знаки [1-10] не являются сходными до степени смешения;
- при определении вероятности смешения также могут учитываться представленные лицами, участвующими в деле, доказательства фактического

смешения обозначения и товарного знака, в том числе опросы мнения обычных потребителей соответствующего товара. В целях подтверждения оригинальности Заявленного обозначения и отсутствия сходства с противопоставленными товарными знаками, Заявителем было инициировано проведение социологического опроса. Так, в период с 10.05.2023 - 02.06.2023 Федеральное государственное бюджетное учреждение науки Институт социологии федерального научно-исследовательского социологического центра Российской академии наук (далее Институт социологии РАН) среди совершеннолетних жителей Российской Федерации - потребителей приправ, пряностей, соли поваренной, соли сельдерейной, специй, травы огородной консервированной (30 класс МКТУ), проведен опрос. Выборка составила 2200 человек с обширной географией опроса: не менее 6 (шести) крупных городов и 80 (восемидесяти) населенных пунктов России;

- по результатам проведенного социологического опроса Институтом социологии РАН было подготовлено заключение от 05.06.2022 N 78-2023 (оригинал хранится в материалах заявки) со следующими выводами: 1. В настоящее время подавляющее большинство потребителей (от 85% до 89%) полагают, что товары под сравниваемыми обозначениями производятся разными компаниями. У подавляющего большинства опрошенных (от 80% до 89%) не возникает ассоциаций между тестируемыми обозначениями;

- по всем индикаторам доля выбравших варианты, указывающие на наличие смешения, не превышает пороговое значение в 20% (согласно постановлению Президиума ВАС РФ от 18.07.2006 № 3691/06, при оценке угрозы смешения сходных обозначений данными, подтверждающими наличие такого смешения, могут быть результаты, полученные путем проведения социологического опроса, если как минимум 20% опрошенных потребителей не могут однозначно отличить сравниваемые обозначения, так как такой процент расценивается как внушительный и оказывающий влияние на продвижение товаров в определенном сегменте рынка). Данное значение не превышает даже с учетом доверительного интервала (погрешности) 2,1% для выборки 2200 человек;

- с учетом определений сходства до степени смешения, принятых на основании пункта 41 «Правил составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков», а также с учетом постановления Президиума ВАС РФ от 18.07.2006 № 2979/06, полученные данные в сумме свидетельствуют об отсутствии на сегодняшний день социологических признаков сходства до степени смешения или опасности смешения между обозначениями;

- таким образом, результаты социологических исследований Института социологии РАН, подтверждают отсутствие сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков и, как следствие, отсутствие угрозы смешения потребителями товаров, введенных в гражданский оборот с использованием сравниваемых объектов;

- опрос общественного мнения является наиболее объективным доказательством, подтверждающим реально сложившиеся у потребителей ассоциативные связи, что в свою очередь не могло быть проигнорировано Роспатентом при принятии оспариваемого отказа, между тем, в своем решении экспертиза не дала оценку представленному доказательству - заключению от 05.06.2022 №78-2023 Института социологии РАН, что также свидетельствует о том, что подход к оценке представленных заявителем доказательств являлся формальным, не был основан на обеспечении баланса принципа состязательности сторон;

- после поступления решения заявитель запросил комментарии Института социологии РАН на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 20222771671 от 07.10.2022, которые также приводим в качестве приложения к настоящим возражениям. Так, в комментариях от 23.08.2023 № 140-И Института социологии РАН, ФНИСЦ РАН подтвердило точность, обоснованность и репрезентативность Заключения № 78-2023. Заключение № 78-2023 основано на нормативных правовых актах, регулирующих данную область общественных

отношений, а также стандартах проведения социологических исследований, отражённых в ГОСТ;

- также согласно открытым реестрам <https://www3.wipo.int/madrid/monitor/en/>, знак по международной регистрации №410799 с приоритетом от 29.06.1995 зарегистрирован для следующих товаров МКТУ: 29 - Soupes et plats cuisinés (en boîte); Plats cuisinés (en boîte). 30 - Sauces (перевод: 29 - супы и блюда кухни (en boîte), готовые блюда (консервы); 30 - соусы, который не является однородным заявленному АО «РУССКИЙ ПРОДУКТ» перечню товаров. В соответствии с поданной заявкой на регистрацию товарного знака № 2022771671 от 07.10.2022 (с учетом уточнения перечня от 19.06.2023) перечень товаров сокращен до следующих товаров 30 класса МКТУ - «приправы; пряности; соль поваренная; соль сельдерейная; специи; травы огородные консервированные [специи]». Указанные товары не являются однородными товарам супы и соусы. Следовательно, смешение этого знака с заявленным обозначением невозможно;

- заявитель согласен, что элемент «идеальная приправа» является неохраняемым.

На основании изложенного в возражении выражена просьба о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке № 2022771671 с указанием в качестве неохраняемого элемента слов «идеальная приправа» в отношении следующего перечня товаров 30 класса МКТУ - «приправы; пряности; соль поваренная; соль сельдерейная; специи; травы огородные консервированные [специи]».

Приложения:

- копия Уведомления о приеме и регистрации заявки № 2022771671 от 07.10.2022 на регистрацию товарного знака в 1 экз., 1 л.;

- копия Уведомления о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 30.12.2022, исх. номер 2022771671/50 (W22064824) в 1 экз., 2 л.;

- копия ответа заявителя от 19.06.2023 на Уведомление от исх. номер 2022771671/50 (W22064824) в 1 экз., 9 л.;

- копия заключения, составленного Лабораторией социологической экспертизы Института социологии РАН от 05.06.2022 N 78-2023 (оригинал в материалах заявки № 2022771671) в 1 экз., 2 л.;

- копия протокола осмотра доказательства 77 АД 2958730 от 01.06.2023, составленного нотариусом города Москвы Швец Андреем Геннадьевичем, копия пояснительной записки к протоколу (оригиналы в материалах заявки № 2022771671 в) 1 экз., 15 л.;

- копия Решения от 19.08.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022771671 от 07.10.2022 в 1 экз., 5 л.;

- комментарии ФДИСЦ РАН от 23.08.2023 № 140-И в 1 экз., 4 л.

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

С учетом даты (07.10.2022) 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 регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;

2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) 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;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

1) приобрели различительную способность в результате их использования;

2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из требований пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя

представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

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.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.


В соответствии с пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; вид и характер изображений; 5) сочетание цветов и тонов.

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 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.



Заявленное обозначение «  » представляет собой прямоугольник красного цвета, вертикальной ориентации. В верхней его части справа расположен словесный элемент «VEGETTI», выполненный заглавными буквами латинского алфавита оригинальным крупным шрифтом белого цвета, горизонтально в одну строку. Над каждой буквой «Т» размещен изобразительный элемент в виде двух лепестков белого цвета, расположенных рядом. Левый лепесток размещен с небольшим наклоном вправо и выполнен в большем размере относительно правого лепестка. Правый лепесток наклонен на 45 градусов вправо. Под словесным элементом «VEGETTI» по центру размещен словесный элемент «идеальная приправа», выполненный в кириллице строчными буквами белого цвета в одну строку. Под ним, в центральной части прямоугольника в белом круге размещено фантазийное изображение молодого мужчины с поварским колпаком на голове, в белом халате, с красным шейным платком с окантовкой черного цвета, завязанным на узел.

Словесный элемент «идеальная приправа» является неохранным элементом обозначения на основании пункта 1 статьи 1493 Кодекса как не обладающий различительной способностью, что заявителем не оспаривается.

Согласно возражению государственная регистрация товарного знака испрашивается для товаров 30 класса МКТУ - приправы; пряности; соль поваренная; соль сельдерейная; специи; травы огородные консервированные [специи].

В отношении пункта 3 статьи 1483 Кодекса, на который имеется ссылка в заключении экспертизы, следует отметить, что с учетом ограничения заявленного перечня товарами, относящимися к приправам, указанное основание снимается коллегией.

Решение Роспатента от 19.08.2023 об отказе регистрации товарного знака по заявке №2022771671 оспаривается в части несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении указанных товаров ввиду

сходства до степени смешения заявленного обозначения



товарными знаками

VEGETA



ВЕГЕТА



VEGETA. ДЛЯ ВСЕХ И ДЛЯ КАЖДОГО! VEGETA.

ТРАДИЦИИ ХОРОШЕГО ВКУСА! С Вегетой ароматнее и вкуснее



[1-10], правовая охрана которым предоставлена в

отношении идентичных и однородных товаров 30 класса МКТУ – приправы, специи, пряности, соль поваренная, травы огородные, соли с добавлением овощей для приготовления пищи.

В результате сравнительного анализа заявленного обозначения на тождество и сходство с указанными товарными знаками установлено следующее.

Противопоставленные знаки [1-10] представляют собой серию товарных знаков со словесными элементами «VEGETA/ВЕГЕТА/С Вегетой», являющимися сильными элементами этих знаков и выполняющими в них основную функцию товарного знака.

Анализ сходства обозначений осуществляется по результатам их сравнения по фонетическому (звуковому), графическому (визуальному) и смысловому (семантическому) критериям сходства на основании оценки признаков сходства, изложенных в Правилах.

Заявленное обозначение сходно с серией товарных знаков [1-10] по фонетическому признаку сходства обозначений, поскольку словесный элемент «VEGETTI» заявленного обозначения и словесные элементы «VEGETA/ВЕГЕТА/С Вегетой» серии содержат одинаковое количество слогов, совпадающие звукосочетания «VEGET-/VEGET-/ВЕГЕТ-», расположенные в начальной части обозначений, с которой, как правило, начинается восприятие обозначения потребителем, близкий состав согласных и гласных звуков, в сравниваемых обозначениях ударение падает, вероятнее всего, на второй слог.

При этом следует отметить, что в заявленном обозначении именно словесный элемент «VEGETTI» относится к сильным индивидуализирующим элементам обозначения в отличие от неохраняемого словосочетания «идеальная приправа» и изображения мужчины в поварском колпаке, являющегося более слабым элементом знака в отношении товаров, связанных с приготовлением пищи, по сравнению со словесным элементом «VEGETTI».

Установить наличие или отсутствие семантического сходства сравниваемых обозначений не представляется возможным ввиду отсутствия смыслового значения у сравниваемых обозначений.

Что касается графического признака сходства заявленного и противопоставленных знаков [1-10], то следует отметить, что сильный элемент заявленного обозначения выполнен буквами латинского алфавита, как и товарные знаки [1-3, 5-7, 9-10], что усиливает сходство обозначений в целом. Кроме того,



заявленное обозначение и противопоставленный знак представляют собой комбинированные обозначения, выполненные с использованием близкой цветовой гаммы в виде вертикально ориентированных прямоугольников красного цвета, на фоне которых размещены стилизованные изображения мужчин в поварских колпаках и шейных платках, а словесные элементы выполнены буквами белого цвета, что создает общее зрительное впечатление на потребителя. Данные обстоятельства позволяют признать сравниваемые обозначения сходными графически.

С учетом изложенного, принимая во внимание высокую степень фонетического сходства заявленного обозначения с серией противопоставленных знаков [1-10], а также наличие графического сходства заявленного обозначения со знаком [3], коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения, поскольку они ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на некоторые отличия.

Товары 30 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, являются идентичными (приправы; пряности; соль поваренная; специи; травы огородные консервированные [специи]) и однородными (соль сельдерейная) товарам 30 класса МКТУ противопоставленных знаков [1-10], поскольку они совпадают по виду, относятся к одним родовым группам товаров (приправа, добавки к пищевым продуктам, соли с добавлением овощей для приготовления пищи), имеют одинаковое назначение (улучшение вкуса пищи), один круг потребителей и одинаковые условия их реализации (магазины, маркетплейсы), а также являются взаимозаменяемыми и взаимодополняемыми. Следует отметить, что сравниваемые товары относятся к товарам повседневного спроса и низкой ценовой категории, степень внимательности к выбору которых существенно снижена, что также увеличивает опасность их смешения потребителями.

В связи с высокой степенью сходства сравниваемых обозначений в целом, наличием серии знаков, объединенных общим элементом, у правообладателя противопоставленных знаков, а также имеющей место высокой степени однородности (почти идентичности) товаров существует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности вышеуказанных товаров одному изготовителю, что способно привести к их смешению в гражданском обороте на российском потребительском рынке товаров и услуг в случае маркировки этих товаров сравниваемыми обозначениями.

В отношении представленного заявителем социологического опроса коллегия отмечает следующее.

Согласно заключению Лаборатории социологической экспертизы Института социологии РАН от 05.06.2022 №78-2023 целью исследования мнения потребителей являлось установление наличия или отсутствия социологических признаков сходства до степени смешения заявленного обозначения и части противопоставленных знаков. Вместе с тем, российское законодательство в области товарных знаков не содержит такого понятия как «социологические признаки сходства до степени смешения». Кроме того, представленное социологическое исследование сходства до степени смешения заявленного обозначения и противопоставленных знаков [1-8] проведено без учета того факта, что противопоставленные знаки принадлежат одному лицу и образуют серию товарных знаков, объединенных общим элементом «VEGETA/ВЕГЕТА», а также без учета признаков сходства обозначений, установленных Правилами.

При этом необходимо отметить, что результаты данного социологического исследования не могут быть положены в основу вывода об отсутствии сходства до степени смешения сравниваемых обозначений при наличии установленной высокой степени сходства знаков и высокой степени однородности товаров, для маркировки которых предназначены сопоставляемые обозначения, а также с учетом наличия у правообладателя противопоставленных знаков серии товарных знаков, объединенных общим со спорным обозначением элементом.

Как указано в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», при определении вероятности смешения обозначений следует учитывать влияние степени сходства обозначений, степени однородности товаров, иных обстоятельств на вероятность смешения, а не каждого из соответствующих обстоятельств друг на друга. В рассматриваемом случае опрос потребителей адресной группы товаров не оказывает решающего влияния на вывод коллегии об опасности смешения сравниваемых обозначений в гражданском обороте.

Таким образом, вывод экспертизы о существующей вероятности смешения заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками и несоответствии обозначения по заявке № 2022771671 требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать обоснованным, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 15.09.2023, оставить в силе решение Роспатента от 19.08.2023.**