


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, рассмотрела поступившее 27.04.2020 возражение, поданное ООО «Интер Групп», Москва (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018742757, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения  в качестве товарного знака по заявке №2018742757 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 03.10.2018 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, заявленное обозначение представляет собой этикетку в виде квадрата со сглаженными углами, вверху которой расположен словесный элемент «ГЛАВТОРГ», выполненный оригинальным шрифтом в кириллице. Под словом «ГЛАВТОРГ» находится прямоугольник, разделенный прямыми и ломаными линиями, расположенными в зеркальном отражении. В верхней части прямоугольника расположена фигура с прямыми верхней и нижней стороной и вытянутыми боковыми сторонами, на которой находится слово «СГУЩЕНКА». Словесные элементы являются фантазийными по отношению к заявленным товарам.

Решением Роспатента от 26.12.2019 указанному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака на основании его несоответствия требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается тем, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «СГУЩЕНКА» - Сгущённое молоко (разг. - сгущёнка) концентрированное молоко, обычно с сахаром (см. Интернет <https://dic.academic.ru/>) для части заявленных товаров 30 класса не обладает различительной способностью, является неохранным, так как указывает на определенный вид, состав товаров.

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса* не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов: вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; являющихся общепринятыми символами и терминами; характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, свойство, назначение;

В отношении другой части товаров 30 класса («таких как: каперсы, гречиха обработанная, майонез»), заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида, состава товаров и их свойств.

Кроме того, в заключении указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с изобразительными элементами товарных знаков, зарегистрированных на имя Федерального казённого предприятия "Союзплодоимпорт", 107139, Москва, Орликов пер., 1/11 по свидетельствам №№ 637476 и 269166 [1-2] для товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными товарам 30 класса МКТУ.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), заявителем выражена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня товаров 30 класса МКТУ.

Возражение мотивировано следующими доводами:

- изображение этикетки не обладает различительной способностью, является неохраняемым элементом обозначения, поскольку многие производители используют подобную этикетку для сгущенного молока, и не претендует на охрану данной части заявленного обозначения в отношении товаров 30 класса МКТУ;

- заявитель категорически не согласен с противопоставлением товарных знаков №№ 269166, 637476, принадлежащих ФКП "Союзплодоимпорт", которые зарегистрированы для товаров 29 класса МКТУ;

- товарный знак, это обозначение, индивидуализирующее производителя в соответствии с пунктом 1 статьи 1477 Кодекса, но учитывая (и как указывает сама экспертиза), что однотипные изобразительные элементы уже не имеют признака индивидуализации и являются размытыми между различными производителями, в противопоставленных товарных знаках только логотип ФКП «Союзплодоимпорт» играет роль индивидуализирующего элемента, поскольку зайдя в магазин, можно увидеть прилавки со сгущенным молоком, где выбрать что-либо возможно только по названию или производителю, а также дополнительным элементам, присутствующим на этикетках – слишком большое разнообразие товара в однотипных упаковках, в связи с чем нет основания полагать, что бело-синеголубая этикетка с геометрическими элементами ассоциируется именно с ФКП «Союзплодоимпорт». При этом речь идет о молочной продукции, а не о товарах 30 класса МКТУ;

- противопоставленные товарные знаки по свидетельству № 637476 зарегистрированы для товаров 29 класса: «крем сливочный; масло сливочное; молочные продукты; молоко сгущенное; молочные сырки; напитки молочные», по свидетельству №269166 «молоко, молочные продукты». Заявленное же обозначение по заявке № 2018742757 подано на регистрацию для товаров 30 класса МКТУ, в списке которых нет молочных продуктов, таких как молоко, молочные коктейли и т.п. или продуктов, в которых содержание молока превышает процент остальных ингредиентов;

- совершенно точно можно заявить, что потребительские свойства заявленных товаров и товаров, для которых зарегистрированы противопоставленные знаки, абсолютно различны;

- сгущенное молоко не относится к кондитерским изделиям, имеет отличный способ производства от кондитерских изделий и состав. Товары не являются ни взаимодополняемыми, ни взаимозаменяемыми, представлены в разных отделах магазинов, относятся к различным ГОСТам и т.д.

-товары 29 класса МКТУ, для которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки, представляющие собою товары молочного происхождения, не являются однородными товарам 30 класса МКТУ, в составе которых молоко и молочные продукты могут содержаться в малом процентном соотношении с основными ингредиентами;

- заявленное обозначение имеет изобразительный элемент знакомый всем. Основным индивидуализирующим элементом обозначения является словесный элемент «ГЛАВТОРГ», который зарегистрирован в качестве товарного знака. У потребителя не может возникнуть ассоциация с ФКП «Союзплодоимпорт», учитывая, что данное предприятие не занимается производством кондитерских изделий – нет таких прецедентов, более того всем известен отличительный знак предприятия «СПИ», который проставляется на их продукции. Дизайн настолько размыт, что указывает только на то, что это сгущенное молоко, а кто является производителем продукции, можно определить по другим элементам упаковки. И самое главное, что товары, для которых зарегистрированы противопоставленные знаки и подана настоящая заявка, не являются однородными.

На основании изложенного заявителем выражена просьба о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака без предоставления правовой охраны изобразительному элементу и слову «СГУЩЕНКА» в отношении следующего перечня товаров 30 класса МКТУ: «батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; вафли; вещества подслащивающие натуральные; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения

тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; какао; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфитюр молочный; макарон [печенье миндальное]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки на базе какао; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; пtifуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; сладости; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; украшения шоколадные для тортов; шоколад».

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (03.10.2018) подачи заявки правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 Минэкономразвития №482 от 20 июля 2015, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.83.2015, регистрационный №38572, и введенные в действие с 31.08.2015 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса. 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,

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров.

В соответствии с пунктом 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.

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 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.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

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; 4) вид и характер изображений; 5) сочетание цветов и тонов.

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, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное



обозначение .

Согласно возражению государственная регистрация испрашивается для товаров 30 класса МКТУ «батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; вафли; вещества подслащивающие натуральные; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; какао; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфитюр молочный; макарон [печенье миндальное]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки на базе какао; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; пtifуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; сладости; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; украшения шоколадные для тортов; шоколад».

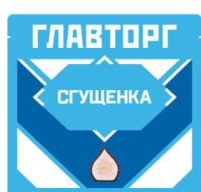
Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям законодательства показал следующее.

Входящее в состав заявленного обозначения слово «Сгущенка» представляет собой разговорное название определенного вида товара – сгущенного молока.

В связи с указанным для части приведенных выше товаров 30 класса МКТУ, в состав которых может входить сгущенное молоко (например, вафли, изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; конфеты, печенье и др.), словесный элемент «Сгущенка» не обладает различительной способностью, так как является характеристикой товара (указанием на его состав) и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем не оспаривается в возражении.

Для товаров, в состав которых сгущенное молоко не может входить, (например, батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; вещества подслащивающие натуральные; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; какао; конфеты лакричные, конфеты мятные, макарон [печенье миндальное]; марципан; напитки какао-молочные; напитки на базе какао; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами и др.), слово «Сгущенка» способно ввести потребителя в заблуждение относительно характеристик товара, что свидетельствует о несоответствии заявленного обозначения требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Решение об отказе в государственной регистрации заявленного



обозначения в качестве товарного знака основано также на наличии



сходных до степени смешения товарных знаков [1-2].

Товарный знак [1] охраняется для таких товаров 29 класса МКТУ как «крем сливочный; масло сливочное; молочные продукты; молоко сгущенное; молочные сырки; напитки молочные».

Товарный знак [2] зарегистрирован для следующих товаров 29 класса МКТУ - молоко, молочные продукты.

Сравнительный анализ указанных выше знаков на тождество и сходство показал следующее.

Сходство сравниваемых обозначений обусловлено общим зрительным впечатлением, создаваемом ими за счет одинаковой внешней формы (формы прямоугольника) и наличия в них изобразительных элементов, имеющих высокую степень сходства, которая достигается благодаря сходному композиционному построению тождественных и сходных элементов обозначений и использованию в них одинаковой цветовой гаммы (бело-синеголубой). Имеющиеся в обозначениях словесные элементы не оказывают существенного влияния на общее восприятие сопоставляемых знаков потребителем в связи с высокой степенью сходства их изобразительных элементов, близкой к тождеству.

Довод возражения о том, что изображение этикетки в заявленном обозначении не обладает различительной способностью, не подтвержден документально, что данное изображение утратило свою различительную способность на дату подачи заявки в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении однородных товаров.

Что касается товаров 30 класса МКТУ, для которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и в состав которых может входить сгущенное молоко (сгущенка) как, например, кондитерские изделия, то они могут быть признаны однородными таким товарам 29 класса МКТУ, в отношении которых действуют товарные знаки [1-2], как сгущенное молоко, крем сливочный, поскольку они относятся к продуктам питания, которые могут употребляться в процессе чаепития, то есть имеют одинаковое назначение и один круг потребителей. Также следует отметить, что сгущенное молоко, как правило, представляет собой концентрированное молоко с сахаром и является очень сладким продуктом, следовательно, оно может быть признано однородным всем товарам 30 класса МКТУ, относящимся к сладостям.

Кроме того, при установлении однородности товаров коллегия учитывала, что продукты питания, к которым относятся сопоставляемые товары 29 и 30 классов МКТУ, являются продуктами повседневного спроса и широкого потребления, степень внимательности к выбору которых не слишком высока, в связи с чем существует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

С учетом высокой степени сходства сравниваемых обозначений коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых знаков до степени смешения в отношении однородных товаров и несоответствии заявленного обозначения требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.04.2020, оставить в силе решение Роспатента от 26.12.2019.