

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

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 (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 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 31.07.2023 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Объединение «Союзпищепром», г. Челябинск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021741483, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение « **Здоровое меню** » по заявке №2021741483 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 10.07.2020 на имя заявителя для индивидуализации товаров 29, 32 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 31.03.2023 было принято решение о государственной регистрации товарного знака в отношении части заявленных товаров 29 класса МКТУ «заменители молока; йогурт овсяный; кефир овсяный; кисель, в том числе кисель овсяный; молоко арахисовое; молоко гречневое; молоко злаковое; молоко кокосовое; молоко миндальное; молоко овсяное; молоко пшеничное; молоко рисовое; молоко соевое; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; напитки на основе овсяного молока;

напитки на основе пшеничного молока; напитки на основе рисового молока; сливки растительные». В отношении иной части товаров 29 класса МКТУ, всех товаров 32 класса МКТУ в регистрации товарного знака было отказано по причине его несоответствия требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя иных лиц товарными знаками с более ранним приоритетом:

ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!

- с товарным знаком «**POLEZNAYA PRIVYCHKA - S DETSTVA!**» [1] (свидетельство №720311 с приоритетом от 09.02.2017), зарегистрированным на имя Хайроад Холдингс Лимитед, Афинодору 3, Дасуполи, Строволос, а/я 2025, Никосия, Кипр для однородных товаров 32 класса МКТУ;

- с товарным знаком «**ПОЛЕЗНЫЕ ПРИВЫЧКИ**» [2] (свидетельство №289825 с приоритетом от 30.07.2004), зарегистрированным на имя Открытого акционерного общества Нижегородское предприятие «Редокс», 603155, г. Нижний Новгород, ул. Ковалихинская, 55, кв.57 для однородных товаров 29, 32 классов МКТУ.

В поступившем возражении от 31.07.2023 указывается на обстоятельства, которые, по мнению заявителя, свидетельствуют о возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Так, заявитель обращает внимание, что в рамках утвержденного мирового соглашения по делу №СИП-28/2023 им получено письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака от правообладателя противопоставленного товарного знака [2] по свидетельству №289825, что позволяет снять указанное противопоставление.

В Суде по интеллектуальным правам также рассматривается дело №СИП-119/2023 о досрочном прекращении правовой охраны противопоставленного товарного знака [1] по свидетельству №720311. При этом заявитель полагает, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [1] не являются сходными до степени смешения в силу фонетических, графических и семантических

отличий. Кроме того, сферы деятельности заявителя и владельца противопоставленного товарного знака [1] различны (компания Хайроад Холдингс Лимитед осуществляет производство питьевой и минеральной воды).

В свою очередь заявитель является крупнейшим в России производителем продуктов питания, относящихся к 29, 30 и 32 классам МКТУ (макаронные изделия, мука, крупы пищевые, продукты зерновые, масла пищевые, заменители молока, напитки на растительной основе, коктейли безалкогольные на растительной основе). Продукция компании известна не только в России, но и за рубежом. Под товарным знаком «Здоровое меню. Растим полезные привычки», помимо зерновых продуктов, выпускаются напитки на растительной основе.

Заявитель является правообладателем товарного знака «Растим полезные привычки» по свидетельству №828736, зарегистрированного в отношении товаров 30 класса МКТУ, а также обладает исключительным правом на серию зарегистрированных товарных знаков «Здоровое меню» по свидетельствам №607466, №651069, №832989, №845963.

Заявленное обозначение также является объектом международной регистрации №1595117 (29, 30, 32 классы МКТУ). Отказ в регистрации заявленного обозначения в отношении 29, 32 классов МКТУ с учетом пятилетнего периода зависимости международной регистрации от российской сводит на нет усилия заявителя по регистрации этого товарного знака за рубежом.

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021741483 в отношении всех заявленных товаров 29, 32 классов МКТУ.

Необходимо отметить, что в дополнениях к возражению от 08.08.2023 и от 25.10.2023 заявитель представил подлинники писем-согласий от правообладателей противопоставленных товарных знаков [1], [2] по свидетельствам №720311, №289825.

Также к возражению прилагаются определения Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-28/2023 и №СИП-119/2023.

Изучив материалы дела и заслушав представителей заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, убедительными.

С учетом даты (10.07.2020) поступления заявки №2021741483 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 10 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с настоящим Кодексом средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения, а также объекты, указанные в пункте 9 настоящей статьи.

Государственная регистрация в качестве товарных знаков таких обозначений допускается при наличии соответствующего согласия, предусмотренного пунктом 6 и подпунктами 1 и 2 пункта 9 настоящей статьи.

Исходя из требований абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком другого лица, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

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.

В соответствии с положениями пункта 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 заявлении обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Согласно пункту 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 (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, 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.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги

по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).



Заявленное комбинированное обозначение «» по заявке №2021741483 с приоритетом от 10.07.2020 включает в свой состав расположенные на фоне геометрической фигуры неправильной формы зеленого цвета словесные элементы «ЗДОРОВОЕ МЕНЮ», «РАСТИМ ПОЛЕЗНЫЕ ПРИВЫЧКИ», выполненные буквами кириллического алфавита.

Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается для индивидуализации товаров 29, 32 классов МКТУ:

29 класс МКТУ – «заменители молока; йогурт, в том числе йогурт овсяный; кефир [напиток молочный], в том числе кефир овсяный; кисель, в том числе кисель овсяный; коктейли молочные; масла пищевые; масло горчичное пищевое; масло кукурузное пищевое; масло льняное пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; молоко арахисовое; молоко гречневое; молоко злаковое; молоко кокосовое; молоко миндальное; молоко овсяное; молоко пшеничное; молоко рисовое; молоко соевое; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; напитки на основе овсяного молока; напитки на основе пшеничного молока; напитки на основе рисового молока; сливки растительные»;

32 класс МКТУ – «коктейли безалкогольные; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные на основе злаков, овса, риса, сои; напитки на базе овса, кроме заменителей молока; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки энергетические; напитки фруктовые безалкогольные; составы для изготовления напитков, в том числе на основе овса».



Отказ в государственной регистрации заявленного обозначения « **ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!** » [1] в качестве товарного знака для вышеуказанных товаров 29, 32 классов МКТУ основан на выводе о сходстве до степени смешения спорного обозначения с товарными знаками « **POLEZNAYA PRIVYCHKA - S DETSTVA!** » [1] по свидетельству №720311 с приоритетом от 09.02.2017, « **ПОЛЕЗНЫЕ ПРИВЫЧКИ** » [2] по свидетельству №289825 с приоритетом от 30.07.2004, принадлежащими компаниями Хайроад Холдингс Лимитед и Открытому акционерному обществу Нижегородское предприятие «Редокс» соответственно.

Коллегия приняла к сведению мнение заявителя относительно отсутствия вероятности смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1], [2].

Между тем, необходимо констатировать, что при сопоставительном анализе заявленного обозначения и указанных экспертизой противопоставлений коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы.

Так, в ходе судебных разбирательств по делам о досрочном прекращении правовой охраны противопоставленных товарных знаков [1], [2] (дела №СИП-28/2023 и №СИП-119/2023) между заявителем и их правообладателями были достигнуты мировые соглашения, в рамках которых заявитель получил письма-согласия на регистрацию товарного знака по заявке №2021741483 в отношении испрашиваемого перечня товаров 29, 32 классов МКТУ.

Исходя из приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений, регистрация товарного знака, сходного до степени смешения с противопоставленными товарными знаками, допускается при наличии согласия их правообладателя в том случае, если не способна ввести потребителя в заблуждение. В этой связи необходимо отметить следующее.

Согласно требованиям законодательства, при рассмотрении вопроса регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака с согласия

правообладателя противопоставленного товарного знака следует учитывать, что вероятность возникновения смешения заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака существенно возрастает, в частности, в случае, если: заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак имеют степень сходства, приближенную к тождеству; противопоставленный товарный знак широко известен среди потенциальных потребителей товара и ассоциируется с конкретным производителем; противопоставленный товарный знак является коллективным или общеизвестным товарным знаком.



Следует констатировать, что сравниваемые обозначения «**Здоровое МЕНЮ**» и **ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!** «**POLEZNAYA PRIVYCHKA - S DETSTVA!**» [1], «**ПОЛЕЗНЫЕ ПРИВЫЧКИ**» [2] не тождественны, противопоставленные товарные знаки не являются коллективными или общеизвестными. Коллегией также принят во внимание довод возражения об отсутствии фактического введения потребителя в заблуждение относительно производителя товаров 29, 32 классов МКТУ, при сопровождении спорным заявленным обозначением.

Таким образом, наличие писем-согласий от правообладателей противопоставленных товарных знаков [1] по свидетельству №720311, [2] по свидетельству №289825, возможность предоставления которого предусмотрена положениями пункта 10 статьи 1483 Кодекса, позволяет снять указанные противопоставления и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2021741483 в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 29, 32 классов МКТУ. В этой связи поступившее возражение подлежит удовлетворению.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 31.07.2023, изменить решение Роспатента от 31.03.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021741483.