

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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454) (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 06.12.2023. Данное возражение подано Публичным акционерным обществом «Группа Черкизово», Московская область, г.о. Кашира, д. Топканово (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022764358, при этом установлено следующее.

Заявка №2022764358 на регистрацию комбинированного обозначения



«» была подана на имя заявителя 12.09.2022 в отношении товаров «бекон; блюда готовые, состоящие преимущественно из мяса; блюда замороженные, состоящие преимущественно из мяса; блюда упакованные, состоящие в основном из мяса; готовые продукты и полуфабрикаты из мяса; закуски мясные; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное;

полуфабрикаты мясные охлажденные; полуфабрикаты мясные замороженные; продукты мясные готовые охлажденные; продукты мясные готовые замороженные; продукты мясные обработанные; продукты мясные, в том числе вареные, копчено-вареные, сырокопченые, сыровяленные; свинина» 29 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом принято решение от 07.08.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022764358.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1 и 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента). Согласно решению Роспатента, словесный элемент «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ» не обладает различительной способностью, указывает на вид, свойства товаров, не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса. Кроме того, двухцветный фон не обладает различительной способностью, не имеет характерного графического исполнения, не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса. Поскольку неохраняемые элементы (слова «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ» и двухцветный фон) доминируют в составе обозначения, оно в целом не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса.

Несоответствие заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса в решении Роспатента обосновано тем, что оно сходно до степени смешения:



- с обозначением «» по заявке №2022740119 (дата подачи: 17.06.2022), заявленным на регистрацию в качестве товарного знака имя индивидуального предпринимателя Манжуры Андрея Павловича, Санкт-Петербург, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;

шеф

шеф

- с товарными знаками «Перекрёсток», «» по свидетельствам №797958 (приоритет: 27.03.2020), №715070 (приоритет: 22.08.2017),

зарегистрированными на имя Акционерного общества «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК», Москва, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;



- с товарным знаком «  » (слова «DONER КЕБАВ» являются неохраняемыми) по свидетельству №778122 (приоритет: 29.03.2019), зарегистрированным на имя индивидуального предпринимателя Кулагина Александра Владимировича, Краснодарский край, г. Краснодар, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;



- с товарными знаками «  », «  » по свидетельствам №634893 (приоритет: 07.04.2016), №313764 (приоритет: 11.11.2004), зарегистрированными на имя Сосьете де Продюи Нестле С.А., Швейцария, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 06.12.2023 поступило возражение на решение Роспатента и дополнения к нему, доводы которых сводятся к следующему:

- признание двухцветного фона неохраняемым в заявленном обозначении противоречит принципу правовой определенности, поскольку ранее Роспатент уже предоставил правовую охрану серии товарных знаков и промышленных образцов с аналогичным двухцветным фоном в отношении однородных товаров на имя



заявителя, а именно, товарным знаком «  » по свидетельству №819834,



«» по свидетельству №875704, «» по свидетельству №889461,



«» по свидетельству №880706 и другим, промышленным образцам

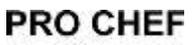


«», «», «» согласно патентам №№119916, 119914, 119913;

- заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака с указанием словесного элемента «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ» в качестве неохраняемого (приведены примеры этикеток, где доминирует неохраняемый элемент);

- слова «ШЕФ», «CHEF», «ОТ ШЕФА» имеют невысокую различительную способность, так как большое количество товарных знаков с такими словами свидетельствуют об их «размытии» в глазах потребителя (приведены примеры

товарных знаков: «», «», «», «»,

«», «», «», «», «»);

- противопоставленная заявка №2022740119 более не является основанием для отказа в регистрации заявленного обозначения, так как по ней принято решение об отказе в регистрации;

- заявитель получил письменное согласие Сосьете де Продюи Нестле С.А., Швейцария, индивидуального предпринимателя Кулагина Александра Владимировича, Краснодарский край, г. Краснодар, и имеет предварительную договоренность с Акционерным обществом «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК», Москва, в отношении согласия на регистрацию заявленного обозначения;

- заявитель просит внести изменения в заявленное обозначения, исполнив слова «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ» в стандартном шрифте (вместо жирного) и слова «ОТ ШЕФА» в жирном шрифте (вместо стандартного) – такие изменения направлены на снижения доминирующего значения слов «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ»;

- заявителем сокращен испрашиваемый к регистрации перечень до следующего: *«полуфабрикаты мясные охлажденные, а именно: рулька свиная».*

На основании изложенных аргументов заявитель просит отменить решение Роспатента от 07.08.2023 и зарегистрировать обозначение по заявке №2022764358 в отношении сокращенного перечня товаров с изменениями, а именно:



В подтверждение изложенных доводов заявителем 13.03.2024, 07.05.2024 представлены следующие материалы:

(1) подлинник письменного согласия Сосьете де Продюи Нестле С.А., Швейцария, датированного 08.02.2024, в котором правообладатель противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№313764, 634893 выражает согласие на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ: *«бекон; блюда готовые, состоящие преимущественно из мяса; блюда замороженные, состоящие преимущественно из мяса; блюда упакованные, состоящие в основном из мяса; готовые продукты и полуфабрикаты из мяса; закуски мясные; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; полуфабрикаты мясные охлажденные; полуфабрикаты мясные замороженные; продукты мясные готовые охлажденные; продукты мясные готовые замороженные; продукты мясные обработанные; продукты мясные, в том числе вареные, копчено-вареные, сырокопченые, сыровяленные; свинина»;*

(2) подлинник письменного согласия индивидуального предпринимателя Кулагина Александра Владимировича, Краснодарский край, г. Краснодар, датированного 05.03.2024, в котором правообладатель противопоставленного товарного знака по свидетельству №778122 выражает согласие на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ: *«бекон; блюда готовые, состоящие преимущественно из мяса; блюда замороженные, состоящие преимущественно из мяса; блюда упакованные, состоящие в основном из мяса; готовые продукты и полуфабрикаты из мяса; закуски мясные; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; полуфабрикаты мясные охлажденные; полуфабрикаты мясные замороженные; продукты мясные готовые охлажденные; продукты мясные готовые замороженные; продукты мясные обработанные; продукты мясные, в том числе вареные, копчено-вареные, сырокопченые, сыровяленные; свинина»;*

(3) подлинник письменного согласия Акционерного общества «Торговый дом «ПЕРЕКРЕСТОК», Москва, датированного 26.04.2024 (исх-100/054652-24), в котором правообладатель противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 715070, 797958 выражает согласие на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ: *«рулька свиная»;*

(4) ходатайство о внесении изменений в заявленное обозначение.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (12.09.2022) заявки №2022764358 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 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.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 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 пунктом 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с:

1) товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации;

2) 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;

3) товарными знаками других лиц, признанными в установленном порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров с даты более ранней, чем приоритет заявленного обозначения.

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.

Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42 – 44 Правил.

Согласно пункту 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 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: 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;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: 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.

Регистрация заявленного обозначения по заявке №2022764358 испрашивается на имя заявителя с изменениями, не меняющими существа обозначения:



«...». Правовая охрана товарного знака испрашивается, с учетом уточнения от 23.05.2024, в отношении товаров 29 класса МКТУ: «полуфабрикаты мясные охлажденные, а именно: рулька свиная», что соответствует требованиям пункта 2 статьи 1497 Кодекса, поскольку сужает первоначально заявленный перечень, путем конкретизации одного из товаров «полуфабрикаты мясные охлажденные».

В рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрации заявленного обозначения

препятствовали товарные знаки «шеф Перекрёсток», «шеф Перекресток», «шеф Кедр», «CHEF», «CHEF» по свидетельствам №№797958, 715070, 778122,

634893, 313764, а также обозначение «шеф от Шефа» по заявке №2022740119.

В связи с указанными противопоставлениями коллегией установлено следующее.

В отношении противопоставленной заявки №2022740119 Роспатентом 27.11.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного



знака (не оспаривалось), вследствие чего обозначение «  » более не может являться основанием для отказа в регистрации заявленного обозначения в соответствии с подпунктом 1 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.



Правообладатель противопоставленного товарного знака «  » по свидетельству №778122 предоставил свое согласие на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя, в том числе, в отношении товаров «*полуфабрикаты мясные охлажденные*» 29 класса МКТУ. Более того, согласно сведениям Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации правовая охрана данного товарного знака досрочно прекращена 18.04.2024 по заявлению правообладателя. Таким образом, товарный знак по свидетельству №778122 более не является препятствием для регистрации заявленного обозначения на основании подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.



Правообладатель противопоставленных товарных знаков «  », «  » по свидетельствам №№634893, 313764 предоставил свое согласие на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя, в том числе, в отношении товаров «*полуфабрикаты мясные охлажденные*» 29 класса МКТУ. Заявленное обозначение и указанные товарные знаки имеют фонетические и визуальные отличия, вследствие чего не признаются тождественными. Названные противопоставленные товарные знаки не имеют статуса общественных или коллективных товарных знаков. Сведений о возможности введения потребителей в заблуждение в связи с учетом письменного согласия правообладателя коллегия не имеет. Таким образом, представленное согласие (1) позволяет снять указанные в настоящем абзаце противопоставления.



«  » по свидетельствам №№634893, 313764 предоставил свое согласие на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя, в том числе, в отношении товаров «*полуфабрикаты мясные охлажденные*» 29 класса МКТУ. Заявленное обозначение и указанные товарные знаки имеют фонетические и визуальные отличия, вследствие чего не признаются тождественными. Названные противопоставленные товарные знаки не имеют статуса общественных или коллективных товарных знаков. Сведений о возможности введения потребителей в заблуждение в связи с учетом письменного согласия правообладателя коллегия не имеет. Таким образом, представленное согласие (1) позволяет снять указанные в настоящем абзаце противопоставления.



«Перекрёсток» по свидетельствам №№797958, 715070 предоставил свое согласие на регистрацию заявленного обозначения на имя заявителя в отношении товаров «рулька свиная» 29 класса МКТУ. По вопросу возможности учета представленного согласия (3) коллегия установила следующее.

Рулька – часть туши между лопаткой и голяшкой передней ноги. Состоит главным образом из соединительных тканей и грубых мышц. Употребляется для осветления мясного бульона и студня. Свиную рульку коптят и употребляют в холодном виде (Словарь кулинарных терминов, 2012, https://dic.academic.ru/dic.nsf/dic_culinary/1907/рулька).

Очевидно, что товар «рулька свиная» может быть представлен как в сыром, полуготовом, так и готовом виде, то есть уточнять, например, такие общие формулировки, как «готовые продукты и полуфабрикаты из мяса», «закуски мясные», «консервы мясные», «мясо консервированное», «полуфабрикаты мясные охлажденные», «полуфабрикаты мясные замороженные», «полуфабрикаты мясные готовые охлажденные», «продукты мясные готовые замороженные», «продукты мясные обработанные», «продукты мясные вареные», «продукты мясные копчено-вареные», «продукты мясные сырокопченые», «свинина» (перечень не исчерпывающий). Все названные наименования относятся к товарам 29 класса МКТУ.

Исходя из сказанного приведенная в письме-согласии (3) формулировка «рулька свиная» является более широкой относительно уточненного заявителем перечня: «полуфабрикаты мясные охлажденные, а именно: рулька свиная», следовательно, волеизъявление правообладателя товарных знаков по свидетельствам №№797958, 715070 соотносится с испрашиваемыми к регистрации товарами.

Заявленное обозначение и товарные знаки по свидетельствам №№797958, 715070 имеют фонетические и визуальные отличия, вследствие чего не признаются

тождественными. Названные противопоставленные товарные знаки не имеют статуса общественных или коллективных товарных знаков. Сведений о возможности введения потребителей в заблуждение в связи с учетом письменного согласия правообладателя коллегия не имеет. Таким образом, представленное согласие (3) позволяет снять указанные в настоящем абзаце противопоставления.

Резюмируя сказанное, заявителем преодолены все противопоставления в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно оспариваемому решению Роспатента, слова «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ» и двухцветный фон являются неохранными элементами, при этом доминируют в составе обозначения.

Вывод о том, что слова «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ» являются неохранными, заявителем не оспаривается.

Проанализировав заявленное обозначение, а также обозначение в измененном виде, коллегия отмечает следующее.

Исходя из положений пункта 2 статьи 1482 Кодекса, товарный знак может быть зарегистрирован в любом цвете или цветовом сочетании. Следовательно, цвет, как таковой, действительно, не способен осуществлять индивидуализирующую функцию по отношению к товарам и услугам одного лица.

Вместе с тем в данном случае не заявлено цветовое обозначение. Согласно описанию, указанному в заявке, заявляемое обозначение является комбинированным и представляет собой изображение прямоугольника, визуально разделенного на две части. Верхняя часть прямоугольника выполнена в темно-синем цвете и содержит в себе словесный элемент «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ ОТ ШЕФА», а также два клейма. Нижняя часть прямоугольника выполнена красным цветом. Заявленное обозначение также включает в себя частичное отображение готового блюда, размещенного в правом верхнем углу.

Таким образом, в составе заявленного обозначения присутствует изображение прямоугольника, который разделен на две части, имеющие соответственно синий и

красный цвет. Следовательно, цветовое решение фона как таковое не является предметом заявки, в связи с чем разделение изобразительного элемента на фрагменты с последующей оценкой их как цветовых элементов не соответствует виду и характеру обозначения. С учетом сказанного к цветовому решению прямоугольника положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применимы.

Что касается доминирования в составе заявленного обозначения слов «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ», то заявителем предложены изменения заявленного обозначения, которые были приняты коллегией в связи с тем, что не меняют существа обозначения и направлены на преодоление единственного оставшегося основания для отказа в регистрации заявленного обозначения, заключающегося в признании доминирования названного словесного элемента.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о соответствии заявленного



обозначения «» в целом пункту 1 статьи 1483 Кодекса и о возможности его регистрации в качестве товарного знака с указанием слов «РУЛЬКА В ПРЯНОМ МАРИНАДЕ» в качестве неохраняемых на основании абзаца шестого пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 06.12.2023, отменить решение Роспатента 07.08.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2022764358.