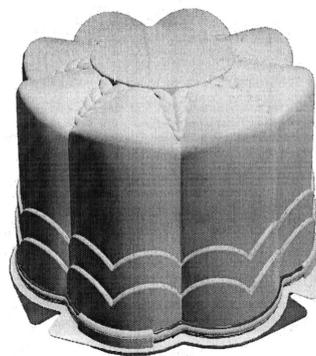


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном IV частью 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 26.10.2015, поданное Закрытым акционерным обществом «Круг», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013745672 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2013745672 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 16, 30 и услуг 43 классов МКТУ.

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено



трехмерное обозначение оригинальной формы . Верхняя грань имеет в центре окружность, от которой отходят лучи, соединяющие окружность с точками пересечения, оформленные в виде изображения стилизованных колосков зерновой культуры. Правовая охрана испрашивается в сочетании серого, светло-серого и белого цветов.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 08.07.2015 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг на основании пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса, так как для части товаров 30 класса МКТУ не

обладает различительной способностью, а для других товаров 16, 30 и услуг 43 классов МКТУ заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида товара.

В заключении указано, что заявленное обозначение воспринимается реалистическим изображением кондитерского изделия, форма которого является традиционной для изделий подобного рода, обусловлена способом производства.

Заявитель выразил несогласие с решением Роспатента в возражении, поступившем 26.10.2015, доводы которого сводятся к следующему:

- первым основанием для отказа в регистрации товарного знака явилось то, что «заявленное обозначение воспринимается реалистическим изображением кондитерского изделия». Данный довод экспертизы не подкреплён никакими доказательствами;

- кондитерские изделия - пищевые продукты обычно с большим содержанием сахара, отличающиеся высокой калорийностью и усваиваемостью, приятным вкусом и ароматом. Не представляется возможным определить ни состав, ни вкус, ни аромат заявленного обозначения из того вида, в котором оно представлено на регистрацию;

- в заключении также указано, что заявленное обозначение является традиционной формой кондитерского изделия. Вместе с тем, известно огромное количество разных по форме кондитерских изделий: круглые, квадратные, прямоугольные. Также имеются торты сложных форм. В связи с наличием большого количества кондитерских изделий разных форм и размеров, невозможно точно определить, какая именно форма является традиционной;

- существует множество способов изготовления кондитерских изделий;

- экспертизой не представлены доказательства, подтверждающие связь заявленного обозначения с каким – то конкретным товаром, и, следовательно, доводы, касающиеся отсутствия различительной способности и введения потребителя в заблуждение, неубедительны;

- в Российской Федерации зарегистрировано более 900 объемных товарных знаков, в том числе свыше ста объемных товарных знаков для товаров 30 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов, заявитель представил копии Интернет – страниц.

На основании изложенного заявитель просит удовлетворить возражение, отменить решение Роспатента от 08.07.2015 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2013745672.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты поступления (30.12.2013) заявки №2013745672 на регистрацию правовая база для оценки охраноспособности знака включает Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г., регистрационный № 4322, введенные в действие с 10.05.2003 (далее – Правила).

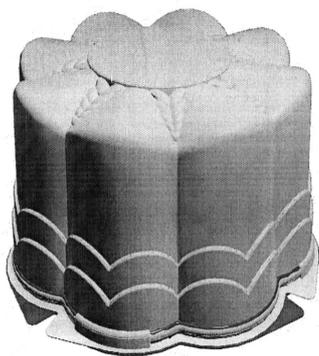
В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью.

В соответствии с пунктом 2.3.1 Правил к таким обозначениям могут относиться, в частности, обозначения, представляющие собой реалистические или схематические изображения товаров, заявляемые на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; трехмерные объекты, форма которых обусловлена исключительно функциональным назначением.

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.

В соответствии с пунктом 2.5.1 Правил 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.

Заявленное обозначение представляет собой трехмерное обозначение



. Верхняя грань имеет в центре окружность, от которой отходят лучи, соединяющие окружность с точками пересечения, оформленные в виде изображения стилизованных колосков зерновой культуры.

При оценке объемных обозначений на предмет их различительной способности основным является вопрос о том, в результате чего возникла форма обозначения – обусловлена ли она

только функциональным назначением или является также следствием оригинального исполнения, придающего обозначению индивидуализирующую способность.

В целом заявленное обозначение представляет собой изображение торта или торта в упаковке, при этом правовая охрана заявленного обозначения испрашивается как для товаров 16 и 30 классов МКТУ, так и для услуг 43 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на предмет его различительной способности показал, что рассматриваемое объемное обозначение не является оригинальным, поскольку подобная форма является традиционной для одноярусных круглых тортов.

Заявленное обозначение определяется исключительно или главным образом функциональностью, является традиционной для изделий такого же назначения (круглые торты или упаковка для тортов).

Отличия заявленного обозначения в виде количества сегментов в верхней части, а также наличие «колосков», по мнению коллегии, не являются достаточными отличительными признаками, по которым потребитель сможет явным образом соотнести заявленное объемное обозначение с конкретным производителем. Какие-либо запоминающиеся оригинальные элементы, которые придавали бы заявленному обозначению различительную способность, отсутствуют.

Поскольку заявленное обозначение коллегией признано в целом не обладающим различительной способностью ему не может быть предоставлена правовая охрана для части товаров 16 класса МКТУ (например: бумага упаковочная; изделия картонные; картон; коробки картонные или бумажные и другие относящиеся к упаковочному материалу), части товаров 30 класса МКТУ «изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; пироги; пряники; пудинги и т.д.), услуг 43 класса МКТУ (например: закусочные; кафе; кафетерии; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по предоставлению блюд и доставке их на дом) и другие относящиеся к производству кондитерских изделий, на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Что касается иных товаров 16 и 30 классов МКТУ, не относящихся к тортам или их упаковкам, (например: акварели (краски); инструменты чертежные; мольберты и т.д.) и товаров 30 класса МКТУ (водоросли; имбирь; паста соевая; перец душистый) и услуг 43 класса МКТУ «агентства по обеспечению мест (гостиницы, пансионаты); аренда временного жилья; дома для

престарелых ит.д., то данное обозначение будет вводить потребителей в заблуждение относительно вида товара и услуги.

С учетом вышеизложенного, довод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса, является обоснованным.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 26.10.2015, оставить в силе решение Роспатента от 08.07.2015.