

Палата по патентным спорам в порядке, установленном 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, регистрационный № 4520, рассмотрела возражение от 17.05.2006, поданное Закрытым акционерным обществом «Эс.Пи.Ай. Ай.Пи. СиАйЭс», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против действия регистрации № 281167 товарного знака по заявке № 2004701459/50, при этом установлено следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака с приоритетом от 28.01.2004 по свидетельству № 281167 произведена 19.01.2005 на имя Общества с ограниченной ответственностью «Белый свет», Москва (далее – правообладатель) в отношении товаров 33 класса МКТУ «водка».

Согласно материалам заявки оспариваемый товарный знак является комбинированным и представляет собой прямоугольник вертикальной ориентации с размещенной внутри рамкой красного цвета. В центральной части прямоугольника размещено стилизованное изображение кремлевской стены с башнями, выполненное в черном, сером, и серо-голубом цвете. Под изображением размещено слово «**КРЕМЛЕВКА**», выполненное оригинальным шрифтом буквами русского алфавита красного цвета. Под указанным словом расположены неохранные элементы «ВОДКА», «крепость 40% об.», «COOL BEFORE DRINKING» (кул бефо дринкин). В верхней части этикетки на красном фоне расположено слово «**KREMLEVKA**» (КРЕМЛЕВКА), выполненное простым шрифтом буквами латинского алфавита белого цвета, в нижней части этикетки на красном фоне размещено словосочетание «RUSSIAN VODKA» (рашин водка), являющееся неохранным элементом, выполненное простым шрифтом буквами латинского алфавита белого цвета.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 17.05.2006 выражено мнение о том, что регистрация № 281167 товарного знака «**КРЕМЛЕВКА/KREMLEVKA**» произведена в нарушение требований, установленных пунктом 3 статьи 6 и пунктом 1 статьи 7 Закона Российской

Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23.09.1992, № 3520-1 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 11.12.2002 № 166-ФЗ, введенным в действие 27.12.2002 (далее – Закон) и пунктами 14.4.2.2, 14.4.2.3 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, зарегистрированных в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003 за № 4322, введенных в действие с 10.05.2003 (далее — Правила).

Возражение мотивировано следующими доводами:

- оспариваемый товарный знак со словесными элементами «**КРЕМЛЕВКА/КРЕМЛЕВКА**» по свидетельству № 281167 сходен до степени смешения с товарными знаками, зарегистрированными ранее на имя лица, подавшего возражение, в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ:

▪ комбинированный товарный знак со словесным элементом «**КРЕМЛЮВСКАЯ**», свидетельство № 151944, приоритет от 09.10.95 [1];

▪ комбинированный товарный знак со словесным элементом «**КРЕМЛЕВСКАЯ**», свидетельство № 151946, приоритет от 02.10.95 [2];

▪ комбинированный товарный знак со словесным элементом «**КРЕМЛЕВСКАЯ**» по свидетельству № 268344, приоритет от 17.10.2003 [3];

- оспариваемый товарный знак и словесные элементы противопоставленных товарных знаков имеют 9 совпадающих звуков, имеют основной совпадающий слог и звукосочетание **КРЕМЛ' /КРЕМЛЬ**; 3 гласные и 6 согласных букв, из которых состоит оспариваемый товарный знак, полностью входят в состав гласных и согласных букв словесных элементов противопоставленных знаков; совпадающие части сравниваемых словесных элементов являются их основными частями; ударение в сравниваемых обозначениях падает на один и тот же слог, а именно: на букву «Е» в корнях **КРЕМЛ' /КРЕМЛЬ**;

- в сравниваемых словесных элементах заложена тождественность понятий и идей, т.к. основой этих элементов являются корни **КРЕМЛ'** и **КРЕМЛЬ**, имеющие тождественное значение;

- таким образом, сравниваемые товарные знаки сходны фонетически, а семантически тождественны, что подтверждается прилагаемым лингвистическим заключением и опросом общественного мнения, проведенным «Аналитическим Центром Юрия Левады»;

- визуальное сходство оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков обусловлено следующим: в центральной части сопоставляемых товарных знаков расположены фантазийные изображения кремля и его фрагментов, логически связанные с наличием в сравниваемых товарных знаках словесных элементов «КРЕМЛЕВКА/KREMLEVKA», «KREMLYOVSKAJA», «KREMLEVSKAJA», «КРЕМЛЕВСКАЯ»; в изображении фантазийного кремля в оспариваемом знаке использованы фрагменты кремлей, расположенных в Москве, Пскове, Смоленске, Суздале и других городах; у изображения кремлей в сравниваемых товарных знаках, занимающих центральную их часть, отсутствует симметрия; в сравниваемых товарных знаках совпадает большинство цветов, в которых они выполнены; оспариваемый и противопоставленные товарные знаки имеют одинаковую прямоугольную форму, которая усиливает их визуальное сходство;

- товары, в отношении которых зарегистрированы оспариваемый и противопоставленные товарные знаки, являются однородными, т.к. имеют одинаковый род (вид) товаров, назначение, условия сбыта, круг потребителей;

- использование в гражданском обороте оспариваемого товарного знака может привести к возникновению у потребителя представления о принадлежности однородных товаров, маркированных оспариваемым и противопоставленными товарными знаками, одному производителю, т.е. к их смешению; поэтому оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно товара и его изготовителя; в оспариваемом товарном знаке вводящими в заблуждение являются словесные элементы «КРЕМЛЕВКА/KREMLEVKA», а также изображение фантазийного кремля;

- потребители, используя для удобства разговорную форму речи, называют водку «KREMLEVSKAJA» словом **КРЕМЛЕВКА**.

В силу изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать правовую охрану товарного знака по свидетельству № 281167 недействительной полностью.

К возражению приложены копии следующих материалов:

- распечатка информации об оспариваемом и противопоставленных товарных знаках с сайта Интернет <http://www/fips.ru> на 14л.[4];
- свидетельство на товарный знак № 268344 на 2л. [5];
- распечатка информации с сайта Интернет <http://ru.wikipedia.org> на 2л.[6];
- распечатка информации с сайта Интернет <http://chudesa.by.ru> на 11л.[7];
- Экспертное заключение Л.И.Чернейко, профессора Кафедры русского языка филологического факультета МГУ имени М.В.Ломоносова на 7 л. [8];
- Русская грамматика, Москва, 1980, НАУКА, т.1, с.171, 281 на 3 л. [9];
- Реформатский А.А., Введение в языковедение, Москва, Просвещение, 1967, с.384, 385, на 3 л. [10];
- Караулов Ю.Н. и др., Русский ассоциативный словарь, книга 5, Москва, 1998, с.79 на 2 л. [11];
- Толковый словарь живого великорусского языка Владимира Даля, Издание т-ва М.О.Вольфа, С.-Петербург-Москва, т.2, с.486 на 2 л. [12];
- Отчет о результатах опроса общественного мнения, Аналитический центр Юрия Левады, Москва, 2006, на 16 л. [13].

Правообладатель в установленном порядке был уведомлен о поступлении возражения. На заседании коллегии Палаты по патентным спорам им был представлен отзыв на возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- все противопоставленные товарные знаки представляют собой комбинированные обозначения со словесными элементами «**КРЕМЛЕВСКАЯ**», «**KREMLYOVSKAJA**», «**KREMLEVSKAJA**», причем последние представляют собой варианты транслитерации буквами латинского алфавита прилагательного **КРЕМЛЕВСКИЙ** в форме женского рода;

- словесные элементы «**КРЕМЛЕВСКАЯ**», «**KREMLYOVSKAJA**», «**KREMLEVSKAJA**» и «**КРЕМЛЕВКА**» характеризуются различным количеством звуков (12 и 9) и числом слогов (4 и 3), несовпадающим составом

гласных и согласных звуков, несовпадающими конечными частями; учитывая отсутствие у слова «КРЕМЛЕВКА» семантического значения, допустимо его прочтение с ударением на первом слоге, что дополнительно усиливает звуковое несходство сравниваемых обозначений;

- в составе противопоставленных товарных знаков [1] и [2] присутствуют и иные словесные элементы, которые хотя и не являются предметом правовой охраны, но подлежат звуковому воспроизведению, влияют на фонетическое отличие данных знаков от оспариваемого обозначения «КРЕМЛЕВКА»; изложенное не позволяет признать сравниваемые товарные знаки сходными по фонетическому критерию;

- сопоставляемые знаки производят различное зрительное впечатление; приобретая товары краткосрочного потребления, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки, потребитель, как правило, руководствуется первым зрительным впечатлением, обзревая ряд бутылок с однородной продукцией на прилавке;

- обозначения [1] и [3], выполненные в виде бутылок с нанесенными на них индивидуализирующими элементами, отличаются единством композиции и не могут быть смешены с этикетками; оспариваемый товарный знак и противопоставленные товарные знаки [1] и [3] не ассоциируются друг с другом, производят различное зрительное впечатление; кроме того, присутствующее в товарных знаках [1] и [3] изображение башни со звездой способно вызвать ассоциации исключительно с Московским Кремлем, башни которого в 30-е годы прошлого века украсили рубиновыми звездами; оспариваемый знак, напротив, содержит фрагмент фантазийной крепостной стены с башнями, который может вызвать представление только о небольшом провинциальном городе; изобразительные составляющие оспариваемого знака и противопоставленной этикетки [2] не похожи между собой;

- оспариваемый товарный знак «КРЕМЛЕВКА» и словесные элементы противопоставленных товарных знаков «KREMLYOVSKAYA», «KREMLEVSKAYA», «KREMLYOVSKOE» выполнены буквами разных

алфавитов, разными шрифтами, имеют различную длину за счет разного количества букв, т.е. различны по своему графическому выполнению и не могут ассоциироваться друг с другом и вызывать представление об их принадлежности одному правообладателю;

- слово **КРЕМЛЕВКА** – фантазийное, не имеет смыслового значения, отсутствует в толковых словарях русского языка, что подтверждается представленным лингвистическим заключением [8]; поэтому сравнение сопоставляемых обозначений по смысловому критерию сходства не представляется возможным;

- относительно вывода, содержащегося в лингвистическом заключении [8], о том, что слово **КРЕМЛЕВКА** представляет собой разговорный эквивалент сочетания прилагательного с существительным «кремлевская водка» по аналогии со словами *зачетка* (зачетная книжка), *Комсомолка* (Комсомольская правда), *Третьяковка* (Третьяковская галерея), правообладатель отмечает, что вывод носит субъективный характер и не имеет доказательного подтверждения материалами словарного фонда русского языка; словосочетание «кремлевская водка» не вошло в обиход настолько глубоко, как *маршрутка* (маршрутное такси), *неотложка* (неотложная помощь); все эти примеры действительно являются разговорными формами сочетаний прилагательного с существительным, но они давно и прочно вошли в языковой фонд русского языка для номинации крайне важных объектов повседневного быта и несопоставимы по своей значимости с таким явлением как «кремлевская водка»;

- лингвистическое заключение [8] не может быть положено в основу выводов о сходстве анализируемых товарных знаков, т.к. предметом экспертного лингвистического заключения являются словесные элементы, а не товарные знаки в том виде, в котором они зарегистрированы;

- вышеизложенное в полной мере относится и отчету, подготовленному Аналитическим центром Юрия Левады [13], т.к. респондентам предъявлялись карточки, на которых были написаны слова «**КРЕМЛЕВКА**», «**KREMLYOVSKAYA**», «**KREMLEVSKAYA**», «**KREMLYOVSKOE**»,

выполненные одинаковым стандартным шрифтом в черно-белой цветовой гамме, однако указанные обозначения в том виде, как они были отражены на карточке, включенной в анкету опроса, имели очень мало общего с противопоставленными комбинированными товарными знаками;

- даже по результатам некорректно проведенного опроса только 21% утвердительно ответили, что предъявленные им для сравнения обозначения сходны по звучанию, и 20% - что они сходны по смыслу, большинство респондентов колебалось с ответами на данные вопросы;

- фантазийное обозначение «**KREMLEVKA/КРЕМЛЕВКА**» само по себе не содержит каких-либо характеристик товаров 33 класса МКТУ, для которых оно зарегистрировано, или указаний на изготовителя этих товаров, следовательно, оно не может ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя и не подпадает под действие пункта 3 статьи 6 Закона;

- правообладатель обращает внимание на то, что «производство водки под товарным знаком «**КРЕМЛЕВКА**» осуществляется в рамках федеральной программы, направленной на популяризацию государственной символики Российской Федерации»; водка «**КРЕМЛЕВКА**» прошла сертификацию и поставляется в государственные организации, например, в Московский Кремль, Дом Правительства Российской Федерации, Государственную Думу и т.п.

- водка «**КРЕМЛЕВКА**» успела стать призером ведущих российских и международных специализированных конкурсов.

На основании изложенного, руководствуясь частью С(1) статьи 6 quinquies Парижской Конвенции, пунктом 1 статьи 7 и пунктом 3 статьи 6 Закона, а также пунктами 2.5.1, 14.4.2, 14.4.2.2. Правил, правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения, поступившего 17.05.2006, и оставить в силе действие правовой охраны товарного знака «**KREMLEVKA/КРЕМЛЕВКА**» по свидетельству № 281167.

Правообладателем были представлены копии следующих источников информации:

- Генеральное соглашение о сотрудничестве от 17.05.2004 на 5 л. [14];

- Письмо ФГУП «КРЕМЛЬ» на 2 л. [15];
- Письмо ФГУП «Комбинат питания № 4» на 1 л. [16];
- Письмо ФГУП «Комбинат питания Совета Федерации» на 1л. [17];
- Справка о производстве водок на ООО «Итар» на 1л. [18];
- Информационное письмо ООО «Итар» на 1л. [19];
- информация с международного конкурса вина и алкогольных напитков на 4л. [20];
- информация РОСУПАК на 1л. [21];
- информация о Международном дегустационном конкурсе «UNATED VODKA» 2006 на 1л. [22];
- информация о водке «Легенда Кремля» на 1л. [23];
- Итоги конкурса «International Wine & Spirit Competition» 2006 на 1л. [24];
- Санитарно-эпидемиологическое заключение № 77.01.02.918.П.000082.03.06 от 13.03.2006 на 1л. [25];
- Сертификат соответствия № РОСС RU.0001.11ПП43.V0025 на 1л. [26];
- Дипломы о награждении водки «КРЕМЛЕВКА» на 4л. [27];
- Материалы с сайта Интернет <http://www.fips.ru> о товарном знаке «КРЕМЛЬ» по свидетельству № 118889 на 4л. [28].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам считает доводы возражения убедительными.

В соответствии со статьей 2 Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» и с учетом даты 28.01.2004 поступления заявки № 2004701459/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности товарного знака включает в себя Закон и Правила.

В соответствии с пунктом 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя.

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. Обозначение признается ложными или способными ввести в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов (пункт 2.5.1 Правил).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения, в частности, с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.4 Правил при определении сходства комбинированных обозначений 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 исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в обозначении.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым, графическим и смысловым и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (подпункт (г) пункта 14.4.2.2 Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю, если они обозначены тождественными или сходными товарными знаками. При этом принимаются во

внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству № 281167 является комбинированным и представляет собой этикетку в виде вертикально расположенного прямоугольника белого цвета с красной окантовкой, причем в верхней и нижней частях прямоугольника полосы выполнены более широкими, чем по бокам. На верхней полосе расположен словесный элемент «**KREMLEVKA**», выполненный заглавными буквами латинского алфавита белого цвета стандартным шрифтом, на нижней полосе - словесный элемент «**RUSSIAN VODKA**». В центре прямоугольника расположено стилизованное изображение двух башен кремля и часть кремлевской стены, выполненные серым цветом. Под изобразительным элементом расположен словесный элемент «**КРЕМЛЕВКА**», выполненный заглавными буквами русского алфавита красного цвета оригинальным шрифтом, под этим словесным элементом расположено слово «**ВОДКА**», выполненное заглавными русскими буквами черного цвета стандартным шрифтом значительно меньшего размера, вправо от слова «**ВОДКА**» ещё более мелкими буквами выполнен словесный элемент «**КРЕПОСТЬ 40% об.**», под словом «**ВОДКА**» на фоне овала красного цвета выполнены буквами латинского алфавита белого цвета словесные элементы «**COOL BEFORE DRINKING**».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 151944 [1] представляет собой комбинированное обозначение (бутылку), на этикетке которой в верхней части по овалу на белом фоне расположен словесный элемент **KREMLYOVSKAJA**, выполненный заглавными буквами латинского алфавита черного цвета оригинальным шрифтом. В центре овала и ниже расположен изобразительный элемент в виде Кремлевской башни, под которой на прямоугольнике темного цвета расположено слово **VODKA** (транслитерация слова **ВОДКА**). Словесный элемент **VODKA** не является предметом самостоятельной правовой охраны. Знак охраняется в голубом, розовом, серо-бежевом, красном, белом, золотисто-желтом, фиолетовом цветовом сочетании и предназначен для

маркировки товаров 33 и услуг 35, 39, 42 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 151946 [2] представляет собой комбинированное обозначение (этикетку) в виде вертикально расположенного прямоугольника, в верхней части которого на темной полосе расположен словесный элемент **KREMLEVSKAYA**, а в нижней части также на полосе темного цвета – **PREMIUM VODKA**. В центре этикетки расположен квадрат белого цвета с темной окантовкой, на котором расположено стилизованное изображение Храма Василия Блаженного на Красной площади и Кремлевской башни. На фоне Храма в нижней его части под некоторым углом расположен словесный элемент **Kremlevskaya vodka**, выполненный строчными буквами латинского алфавита с заглавной буквой К оригинальным шрифтом. В правом верхнем углу в две строки расположена надпись «FINE ORIGINAL QUALITY», в левом нижнем углу – в две строки «40%vol. DISTILLED BY DRINK Ltd.». Под квадратом в овале на белом фоне расположен словесный элемент «COOL BEFORE DRINKING». Все буквы, цифры и слова, кроме слова **Kremlevskaya**, не являются предметом самостоятельной правовой охраны. Знак охраняется в красном, золотистом, желтом, черном и белом цветовом сочетании и предназначен для маркировки товаров 33 и услуг 35, 39, 42 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Противопоставленный знак по свидетельству № 268344 [3] является комбинированным и представляет собой бутылку, в центральной части которой по окружности расположено слово «**КРЕМЛЕВСКАЯ**», выполненное заглавными буквами русского алфавита оригинальным шрифтом. Ниже окружности расположен изобразительный элемент в виде Кремлевских башен, верхняя часть основной башни, увенчанная звездой, расположена в центре окружности, под башней находится полоса черного цвета, расположенная между двумя сторонами угла, в центре которого расположены пять окружностей. Стороны угла и окружности воспринимаются как лента с медалями. В верхней части бутылки расположен изобразительный элемент, в нижней части – вертикальные полосы,

заканчивающиеся острыми углами. Знак предназначен для маркировки товаров 32 и 33 классов, а также услуг 35 и 43 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Анализ оспариваемого и противопоставленных товарных знаков показал следующее.

Прежде всего необходимо отметить, что в комбинированном обозначении, как правило, основным элементом является словесный, т.к. он легче запоминается и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения. Следует подчеркнуть, что особенно сильно это проявляется при восприятии этикеток. Индивидуализация товара осуществляется именно благодаря оригинальному словесному элементу этикетки – названию товара. Изобразительная часть в большинстве случаев служит фоном для словесного элемента.

Противопоставленные знаки [1, 2, 3] содержат соответственно словесный элемент **KREMLYOVSKAYA**, **KREMLEVSKAYA** (транслитерация соответственно **КРЕМЛЁВСКАЯ**, **КРЕМЛЕВСКАЯ**), **КРЕМЛЕВСКАЯ**. Необходимо отметить, что указанные элементы занимают в противопоставленных товарных знаках доминирующее положение, прежде всего обращают на себя внимание и служат для индивидуализации товара.

Оспариваемый товарный знак «**КРЕМЛЕВКА/KREMLEVKA**» состоит из 9 букв/звуков и трех слогов. Противопоставленные товарные знаки со словесными элементами **KREMLYOVSKAYA**, **KREMLEVSKAYA**, **КРЕМЛЕВСКАЯ** состоят соответственно из 13, 12 и 11 букв и 11 звуков. Сказанное основано на транслитерации букв **УО** и **УА** как «**Ё**» и «**Я**» [8]. Противопоставленные обозначения включают в себя все 9 букв/звуков, из которых состоит оспариваемый товарный знак.

Следует подчеркнуть, что первые семь одинаковых букв/звуков сравниваемых обозначений, а именно: **К**, **Р**, **Е**, **М**, **Л**, **Е**, **В** расположены в начальной части слов и стоят в одинаковом порядке.

Что касается довода правообладателя относительно того, что в оспариваемом товарном знаке слово **КРЕМЛЕВКА** может быть прочитано с ударением на первую букву **Е**, т.е. **КР'ЕМЛЕВКА**, следует отметить, что хотя на всех рассматриваемых обозначениях не стоит ударение, прилагательные женского рода от слова **КРЕМЛЬ** читаются как **КРЕМЛЁВСКАЯ** (Ожегов С.И., Шведова Н.Ю., Толковый словарь русского языка, Москва, АЗЪ, 1993, с.312 [29]). Слово **КРЕМЛЕВКА** – разговорное слово, образовано по продуктивной для русского языка словообразовательной модели, т.е. образовано от сочетания прилагательного и существительного. Во всех аналогичным образом образованных словах ударение падает на предпоследнюю гласную букву, например, неотложная помощь – неотл'ожка, Рублёвское шоссе – Рубл'ёвка и т.п.

Наличие других словесных элементов (**ВОДКА**, **COOL BEFORE DRINKING**, **КРЕПОСТЬ 40% об.**, **VODKA, FINE ORIGINAL QUALITY, vol. DISTILLED BY DRINK Ltd.**) не имеет существенного значения для оценки фонетического сходства, т.к. они являются указанием на вид товара (водка), указывают на его качества, способ употребления, т.е. являются описательными элементами, на которых не заостряется внимание потребителя и которые не выполняют функцию индивидуализации товара.

Таким образом, по своему звуковому составу и произношению сопоставляемые обозначения являются фонетически сходными, что подтверждается лингвистическим заключением [8] и опросом общественного мнения [13]: 68% опрошенных ответили, что словесные обозначения **КРЕМЛЕВКА** и **KREMLYOVSKAYA, KREMLEVSKAYA, KREMLYOVSKOE** сходны по звучанию.

Как указывалось выше, противопоставленные знаки содержат изобразительные элементы, в частности, в виде Кремлевской башни, рядом с которыми расположены словесные элементы **KREMLYOVSKAYA, KREMLEVSKAYA, КРЕМЛЕВСКАЯ**. Различное графическое выполнение словесных элементов **КРЕМЛЕВКА** и **KREMLYOVSKAYA, KREMLEVSKAYA, КРЕМЛЕВСКАЯ**, наличие изобразительных элементов,

форма (противопоставленные знаки [1] и [3] представляют собой бутылки) создает различное зрительное впечатление от сравниваемых товарных знаков, что свидетельствует об отсутствии графического сходства сопоставляемых товарных знаков.

Слово **КРЕМЛЕВКА** отсутствует в толковых словарях русского языка (например, Большой толковый словарь русского языка, Санкт-Петербург, НОРИНТ, 1998, с.468; [30]). Однако при анализе смыслового значения этого слова необходимо учитывать, что это слово принадлежит к разговорному русскому языку, кроме того, оно образовано, как отмечалось выше, по продуктивной для русского языка словообразовательной модели со значением стилистической модификации в словах, образованных от сочетания существительного и прилагательного. Примером такого словообразования являются, например, слова *Третьяковка* (Третьяковская галерея), *Комсомолка* (Комсомольская правда), *Рублевка* (Рублевское шоссе) и другие. В словарях русского языка такие слова также отсутствуют (*Комсомолка* в значении «Комсомольская правда»; *Рублевка* в значении Рублевское шоссе), однако именно это их смысловое значение хорошо всем известно. Учитывая товары, для маркировки которых предназначен оспариваемый товарный знак, в разговорной речи **КРЕМЛЕВКА** по смыслу воспринимается как кремлевская водка.

Как отмечалось выше, противопоставленные товарные знаки содержат словесные элементы **KREMLYOVSKAYA VODKA, KREMLEVSKAYA VODKA**, которые, с учетом транслитерации, представляют собой словосочетания **КРЕМЛЁВСКАЯ ВОДКА**.

Таким образом, указанные выше словесные элементы, на которые падает логическое ударение в рассматриваемых товарных знаках, имеют одно и то же смысловое значение.

Изложенное позволяет сделать вывод о семантическом сходстве сравниваемых обозначений, что также подтверждается лингвистическим заключением [8] и опросом общественного мнения [13]: 61% опрошенных

ответили, что словесные обозначения **КРЕМЛЕВКА** и **KREMLYOVSKAYA, KREMLEVSKAYA, KREMLYOVSKOE** сходны по смыслу.

Фонетическое и смысловое сходство оспариваемого и противопоставленных товарных знаков обуславливает сходство сопоставляемых обозначений в целом.

Оспариваемый товарный знак предназначен для маркировки товаров 33 класса МКТУ «водка». Противопоставленные товарные знаки [1-2] также зарегистрированы в отношении товаров 33 класса МКТУ – «водка». Противопоставленный товарный знак [3] предназначен для маркировки товаров 32 и 33 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации. Товары, указанные в перечне регистрации оспариваемого и противопоставленных товарных знаков [1-2] – «водка» являются тождественными; товары, указанные в перечне регистрации товарного знака [3] – «алкогольные напитки», однородными.

Следует отметить, что товары 33 класса МКТУ, для маркировки которых предназначены оспариваемый и противопоставленные товарные знаки, относятся к товарам краткосрочного пользования, относительно дешевым, в отношении которых степень внимательности покупателя невелика. Опасность смешения таких товаров в гражданском обороте достаточно большая.

Следовательно, сопоставляемые обозначения являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров.

Таким образом, регистрация № 281167 товарного знака «**КРЕМЛЕВКА**» не соответствует требованиям, регламентированным пунктом 1 статьи 7 Закона.

Довод лица, подавшего возражение, относительно того, что оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно товара и его изготовителя, следует признать убедительным с учетом присутствия на рынке однородных товаров, маркированных сходными до степени смешения товарными знаками. Сказанное позволяет сделать вывод о том, что оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение относительно действительного изготовителя товара, что противоречит требованиям пункта 3 статьи 6 Закона.

Относительно материалов, представленных представителем правообладателя [14-22, 24, 27], следует отметить, что они содержат информацию

о качестве водки «КРЕМЛЕВКА», поставках её в различные организации, об успешном участии в различных выставках, однако они не служат доказательством того, что товарный знак «КРЕМЛЕВКА» не является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками.

Что касается Особого мнения, представленного правообладателем, то, во-первых, они повторяют доводы, изложенные в Отзыве, и рассмотрены выше, а во-вторых, на коллегии Палаты по патентным спорам рассматривалось возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 281167. При несогласии с предоставлением правовой охраны противопоставленным товарным знакам правообладатель может подать в Палату по патентным спорам соответствующие возражения.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить возражение от 17.05.2006 и признать правовую охрану товарного знака по свидетельству № 281167 недействительной полностью.