

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

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

Коллегия в порядке, установленном частью 4 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 13.12.2018, поданное Хайроад Холдингс Лимитед, Кипр (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017704573, при этом установила следующее.

Словесное обозначение « ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!  
POLEZNAJA PRIVYUЧKA - S DETSTVA! » по заявке №2017704573 с приоритетом от 09.02.2017 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 32, 35 классов МКТУ.

Роспатентом 15.06.2018 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017704573 в отношении заявленных услуг 35 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому товарный знак не соответствует требованиям пунктов 3 и 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение, содержащее словесные элементы «ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА – С ДЕТСТВА» («полезный» - приносящий пользу, «привычка» - сложившийся способ поведения, осуществление которого в определенной ситуации приобретает для индивида характер потребности, «детство» - период от рождения до 11-12 лет, см.<http://dic.academic.ru>) в отношении

части товаров 32 класса МКТУ, например, «составы для изготовления ликеров», противоречит общественным интересам и принципам морали (пункт 3 статьи 1483 Кодекса).

Заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «**ПОЛЕЗНЫЕ ПРИВЫЧКИ**» по свидетельству №289825, ранее зарегистрированным на имя иного лица в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ (пункт 6 статьи 1483 Кодекса).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 13.12.2018 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак фонетически и семантически не являются сходными;

- компания заявитель специализируется на выпуске детской воды и помогает мамам формировать у детей полезную привычку пить чистую и природную воду вместо сладких напитков и газировки;

- в рамках программы по формированию полезной питьевой привычки, как у взрослых, так и у детей, заявитель планирует запустить новую линейку продукции,

включающих обозначения: « ПРИВЫЧКА ПИТЬ СВЯТОЙ ИСТОЧНИК - ИЗМЕНИТ ВАС К ЛУЧШЕМУ!  
PRIVYCHKA PIT' SVYATOJ ISTOCHNIK - IZMENIT VAS K LUCHSHEMU! » по свидетельству

№646684, « ПРИВЫЧКА ХОРОШИХ ДЕТЕЙ  
PRIVYCHKA HOROSHIN DETEJ » по заявке №2017704572,

« ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!  
POLEZNAYA PRIVYCHKA - S DETSTVA! » по заявке №2017704573;

- правообладателем противопоставленного товарного знака по свидетельству №289825 представлено письмо-согласие на регистрацию и использование заявленного обозначения по заявке №2017704573 в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ;

- в вышеуказанном письме правообладателем товарного знака по свидетельству №289825 сообщается, что регистрация заявленного обозначения по заявке №2017704573 в качестве товарного знака не будет вводить потребителя в

заблуждение.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 15.06.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2017704573 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

К материалам возражения приложен оригинал письма-согласия от правообладателя противопоставленного товарного знака (1).

На заседании коллегии, состоявшемся 05.04.2019, заявителем была выражена просьба об исключении из перечня заявленных товаров 32 класса МКТУ следующих позиций «составы для изготовления ликеров, сула, суло виноградное неферментированное».

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

С учетом даты приоритета (09.02.2017) заявки №2017704573 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

Согласно пункту 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам, принципам гуманности и морали учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое

достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

В соответствии с требованиями подпункта 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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя (пункт 6 (абзац 5) статьи 1483 Кодекса и пункт 46 Правил).

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!  
POLEZNAJA PRIVYCHKA - S DETSTVA!», представляющее собой слоган, выполненный заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом «ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА – С ДЕТСТВА», под которым содержится его транслитерация «POLEZNAJA PRIVYCHKA – S DETSTVA», выполненная заглавными буквами латинского алфавита стандартным шрифтом. Правовая охрана обозначению испрашивается, в том числе, в отношении 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные;

напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; сусла; сусло виноградное неферментированное; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков».

Анализ показал, что заявленное обозначение «ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА – С ДЕТСТВА» с точки зрения правил русского языка представляет собой словосочетание (слова согласованы друг с другом в падеже).

В состав словосочетания входят значимые слова русского языка, имеющие следующие значения:

«полезный» - приносящий пользу,

«привычка» - сложившийся способ поведения, осуществление которого в определенной ситуации приобретает для индивида характер потребности,

«детство» - период от рождения до 11-12 лет (см. <http://slovari.yandex.ru/>).

Таким образом, исходя из семантических значений слов, словосочетание может быть определено как призыв к тому, что полезные привычки надо формировать с детства.

Коллегия обращает внимание, что заявителем исключены из заявленного перечня товары 32 класса МКТУ «составы для изготовления ликеров, сусла, сусло виноградное неферментированное». В этой связи в заявленном перечне товаров 32 класса МКТУ остаются позиции, относящиеся к родовым понятиям «напитки, не содержащие алкоголь, соки и сокосодержащие напитки, ингредиенты и составы для изготовления напитков».

Учитывая вышеизложенное, у коллегии нет оснований считать, что для товаров 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков» заявленное обозначение может быть признано противоречащим общественным интересам и принципам морали, поскольку не несет в себе какого-либо непристойного, неприличного, нецензурного, антигуманного, оскорбительного характера, а также не противоречит нормам публичного порядка. Следовательно, заявленное обозначение в отношении приведенных товаров 32 класса МКТУ не противоречит требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В качестве основания несоответствия товарного знака по заявке № 2017704573 требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса экспертизой был

противопоставлен товарный знак «**ПОЛЕЗНЫЕ ПРИВЫЧКИ**» по свидетельству №289825.

Вместе с тем, при анализе материалов дела коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при принятии решения Роспатента от 15.06.2018.

К указанным обстоятельствам относится письмо-согласие правообладателя вышеуказанного противопоставленного товарного знака на регистрацию и использование обозначения «**ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!**  
**POLEZNAYA PRIVYCHKA - S DETSTVA!**» по заявке №2017704573 в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ (1).

С учетом приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений о том, что 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, необходимо отметить следующее.

Исходя из требований, предусмотренных законодательством, 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 товарным знаком.

Обозначение « ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!  
POLEZNAYA PRIVYCHKA - S DETSTVA! » по заявке №2017704573 и  
противопоставленный товарный знак « **ПОЛЕЗНЫЕ ПРИВЫЧКИ** » по  
свидетельству №289825 не тождественны, при этом противопоставленный знак не  
является коллективным знаком, а также отсутствуют сведения о его широкой  
известности российскому потребителю.

Следует также указать, что правообладатель противопоставленного  
товарного знака указал в письме-согласии, что регистрация заявленного  
обозначения по заявке №2017704573 не будет вводить потребителя в заблуждение.

Таким образом, принимая во внимание то, что в соответствии с положениями  
абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса допускается регистрация товарного знака,  
сходного до степени смешения с противопоставленным товарным знаком, при  
наличии согласия его правообладателя, у коллегии имеются основания для отмены  
решения Роспатента от 15.06.2018 и регистрации обозначения  
« ПОЛЕЗНАЯ ПРИВЫЧКА - С ДЕТСТВА!  
POLEZNAYA PRIVYCHKA - S DETSTVA! » в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении  
заявленных товаров 32 класса МКТУ.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 13.12.2018, изменить решение  
Роспатента от 15.06.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке  
№2017704573.**