


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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, рассмотрела поступившее 23.11.2017 возражение, поданное Открытым акционерным обществом агрофирмой «Южная», Краснодарский край (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016700869, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2016700869, поданной 18.01.2016, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров «алкогольные напитки (за исключением пива)» 33 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

Согласно материалам заявки № 2016700869 на регистрацию в качестве



товарного знака заявлено комбинированное обозначение «  », включающее изобразительный элемент в виде стилизованного изображения

мельницы и словесный элемент «ВЕСЕЛО СЕЛО», выполненный заглавными буквами русского алфавита в две строки. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: голубой, желтый, салатный, зеленый.

Роспатентом принято решение от 29.08.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016700869 по причине его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении экспертизы отмечено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «**ВЕСЕЛО СЕЛО**» по свидетельству № 580194 (приоритет от 11.12.2014), принадлежащим Обществу с ограниченной ответственностью «Сити», г. Екатеринбург, зарегистрированным в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.11.2017 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 29.08.2017. Доводы возражения сводятся к следующему:

- оценка сходства обозначений производится на основе общего впечатления, формируемого в том числе с учетом неохранных элементов, при этом формирование общего впечатления может происходить под воздействием любых особенностей обозначений, в том числе доминирующих словесных или графических элементов, их композиционного и цветографического решения и др.;

- изобразительный элемент комбинированного обозначения может играть существенную роль в индивидуализации товара, наряду со словесным элементом;

- внимание потребителя при восприятии заявленного обозначения акцентируется на изобразительном элементе и цветографическом решении обозначения;

- заявленное к регистрации комбинированное обозначение «ВЕСЕЛО СЕЛО» имеет различительную способность и не имеет сходства до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 580194, что подтверждается решением Арбитражного суда Республики Татарстан от 28.06.2012 по делу № А65-9118/2012;

- ООО «Сити», на имя которого зарегистрирован противопоставленный товарный знак, не является производителем товаров, основным видом его деятельности является деятельность агентов по оптовой торговле универсальным ассортиментом товаров, что подтверждается информацией, расположенной на различных сайтах в сети Интернет (<https://egrul.nalog.ru/>), (<http://www.rusprofile.ru/id/4378622>);

- в свою очередь, заявитель является одним из крупнейших сельскохозяйственных производителей, традиционным занятием которого является виноградарство и виноделие, также является лидером в выращивании саженцев винограда на территории Российской Федерации;

- около 200 наград, завоеванных АО агрофирма «Южная» на российских и международных выставках и конкурсах, являются не только показателем богатой и продолжительной истории предприятия, но и неоспоримым свидетельством качества выпускаемой продукции (<http://yujnaya.ru/sites/default/files/awards.pdf>.);

- потребители пятнадцати крупнейших регионов страны знают заявителя как производителя вин, коньяка, а также винных газированных напитков;

- при маркировке алкогольной продукции заявленным комбинированным обозначением со словесным элементом «ВЕСЕЛО СЕЛО» у потребителя не может возникнуть представления о принадлежности товаров другому лицу.

На основании изложенного заявителем была выражена просьба об отмене решения Роспатента от 29.08.2017 и регистрации товарного знака по заявке № 2016700869.

К возражению приложены следующие материалы:

- копия материалов, касающихся подачи заявки на государственную регистрацию комбинированного обозначения со словесным элементом «ВЕСЕЛО СЕЛО» в качестве товарного знака;

- копия решения Роспатента о принятии к рассмотрению заявки на государственную регистрацию товарного знака;

- копия уведомления о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;

- копия ответа заявителя на уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;

- копия решения Роспатента от 29.08.2017 года об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания).

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения необидительными.

С учетом даты (18.01.2016) подачи заявки № 2016700869 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 (зарегистрирован в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 регистрационный № 38572), действующие с 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 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.

В соответствии с пунктом 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.

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 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.


Указанные признаки 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 обозначение «  » является комбинированным, включает стилизованное изображение мельницы и словесные элементы «ВЕСЕЛО» и «СЕЛО», выполненные заглавными буквами русского алфавита в две строки. Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: голубой, желтый, салатный, зеленый.



Правовая охрана обозначения «  » испрашивается в отношении товаров «алкогольные напитки (за исключением пива)» 33 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак «**ВЕСЕЛО СЕЛО**» по свидетельству № 580194 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана данного товарного знака действует в отношении товаров «аперитивы; арак; бренди; вина; виски; водка; джин; джестивы; коктейли; ликеры; напитки алкогольные, кроме пива; напитки спиртовые; напиток медовый; настойка мятная; настойки горькие; ром; сакэ; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые» 33 класса МКТУ.

При оценке охраноспособности заявленного обозначения необходимо учитывать следующее.

Заявленное обозначение является комбинированным, включает изобразительный и словесный элементы.

Степень важности изобразительного элемента в комбинированном обозначении зависит от того, насколько этот элемент оригинален, каковы его размеры и пространственное положение относительно словесного элемента, а также степень связанности его с композицией всего обозначения. Перечисленные факторы могут учитываться как в-отдельности, так и в совокупности.

Значимость элемента в комбинированном обозначении зависит также от того, в какой степени этот элемент способствует осуществлению обозначением его основной функции: отличать товары и услуги одних производителей от товаров и услуг других производителей.

Так, в комбинированном обозначении, состоящем из изобразительного и словесного элементов, основным элементом, как правило, является словесный элемент, поскольку он легче запоминается, чем изобразительный, и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения.

С учетом сказанного доводы заявителя о том, что внимание потребителя при восприятии заявленного обозначения акцентируется на изобразительном элементе и цветографическом решении обозначения, противоречат применяющимся на сегодняшний день методическим подходам.

При этом в данном случае противопоставленный товарный знак является словесным, лишен какой-либо графической проработки, следовательно, в рассматриваемом случае общее зрительное впечатление нельзя признать главным критерием анализа сравниваемых обозначений.

Что касается ссылки заявителя на решение Арбитражного суда Республики Татарстан, то она не может быть признана убедительной, поскольку спор в отношении обозначений «Ласточкино гнездо» и «Гнездо ласточки» не имеет отношения к настоящему рассмотрению.

Таким образом, основным «сильным» элементом заявленного обозначения, обуславливающим его индивидуализирующую способность, является словесный элемент «ВЕСЕЛО СЕЛО»

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал, что они включают в себя фонетически и семантически тождественные словесные элементы «ВЕСЕЛО СЕЛО», чем обусловлено фонетическое и семантическое сходство сравниваемых обозначений.

С точки зрения графического признака сходства заявленное обозначение имеет отличия от противопоставленного товарного знака, заключающиеся в использовании цвета и наличии изобразительного элемента. Вместе с тем данные отличия не приводят к отсутствию ассоциирования сравниваемых обозначений друг с другом в целом ввиду превалирования фонетического и смыслового критериев сходства словесных обозначений.

Таким образом, заявленное обозначение и товарный знак по свидетельству № 580194 являются сходными.

В части анализа перечней, приведенных в заявке № 2016700869 и свидетельстве № 580194, необходимо отметить, что правовая охрана противопоставленному товарному знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ *«аперитивы; арак; бренди; вина; виски; водка; джин; джестивы; коктейли; ликеры; напитки алкогольные, кроме пива; напитки спиртовые; напиток медовый; настойка мятная; настойки горькие; ром; сакэ; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые»*, которые относятся к спиртной продукции, а предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2016700869 испрашивается в отношении товаров *«алкогольные напитки (за исключением пива)»*, относящихся к той же самой родовой группе товаров (алкогольная и спиртосодержащая продукция).

В этой связи сопоставляемые товары, приведенные в перечне заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, однородны, так как относятся к одной и той же родовой группе товаров, имеют общий круг потребителей, назначение, условия реализации.



Таким образом, установленное коллегией сходство сопоставляемых обозначений и однородность товаров 33 класса МКТУ, для маркировки которых они предназначены, обуславливают вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 580194 в отношении однородных товаров в соответствии с положениями, предусмотренными пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы заявителя, касающиеся его деятельности, а также отсутствия использования противопоставленного товарного знака не могут быть приняты во внимание в рамках административного рассмотрения возражения, поступившего 23.11.2017, предметом которого является исследование правомерности оспариваемого заявителем решения.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.11.2017, оставить в силе решение Роспатента от 29.08.2017.**