

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 № 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 возражение, поступившее 06.07.2018, поданное ЗАО «Абрау-Дюрсо», г. Новороссийск, Краснодарский край (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016735505 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2016735505, поданной 26.09.2016, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 32, услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

**Abrau
Junior**

Согласно материалам заявки заявлено словесное обозначение выполненное буквами латинского алфавита в две строки.

Решение Роспатента от 06.03.2018 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016735505 в отношении товаров 32, услуг 35 классов МКТУ было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено следующее:

- заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 7 статьи 1483 Кодекса в отношении товаров 32, услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне, поскольку

заявленное обозначение сходно до степени смешения с наименованием места происхождения товаров «АБРАУ-ДЮРСО», свидетельства № 17 (дата подачи 21.03.1995), № 17/2 (дата подачи 01.03.2002, срок действия свидетельства продлен до 01.03.2022), право пользования которыми предоставлено заявителю в отношении товаров «вина»;

- в соответствии с пунктом 7 статьи 1483 Кодекса регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака может быть произведена только в отношении тех товаров, в отношении которых зарегистрировано наименование места происхождения товаров, а именно, «вина» с исключением из правовой охраны слова «Abrau»;

- регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении остальных товаров 32, услуг 35 классов МКТУ не может быть произведена на основании пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 06.07.2018 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 06.03.2018.

Доводы возражения, поступившего 06.07.2018, а также дополнений к нему сводятся к следующему:

- заявленное обозначение «Abrau Junior» и НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО» по свидетельствам № 17, № 17/2 не сходны до степени смешения;

- обозначение «Abrau Junior» является фантазийным, выполнено в латинице и не ассоциируется с селом Абрау-Дюрсо;

- на имя заявителя зарегистрирован словесный товарный знак «АБРАУ» по свидетельству № 485568 с приоритетом от 14.12.2010 в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива)», а также услуг 35 класса МКТУ;

- ПАО «Абрау-Дюрсо», входящему, как и заявитель, в группу компаний «Абрау-Дюрсо», принадлежит словесный товарный знак «ABRAU» по свидетельству № 434968 с приоритетом от 29.01.2010, зарегистрированный в отношении товаров 33 класса МКТУ «вина, в том числе вина игристые» и услуг 35 класса МКТУ;

- НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО» и заявленное обозначение (в том виде, как оно заявлено на регистрацию) не производят общего зрительного впечатления;
- обозначения «АБРАУ-ДЮРСО» и «Abrau Junior» отличаются по зрительному впечатлению, поскольку они выполнены буквами разного алфавита, разным видом шрифта, имеют различное графическое расположение словесных элементов, различное написание с учётом характера букв;
- обозначения «АБРАУ-ДЮРСО» и «Abrau Junior» имеют различную семантику: НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО» воспроизводит название конкретного географического объекта, в то время как обозначение «Abrau Junior» является фантазийным;
- обозначения «АБРАУ-ДЮРСО» и «Abrau Junior» также сильно различаются за счёт того, что являются единицами разных языков и имеют в своём составе разные словесные элементы: «ДЮРСО» и «Junior»;
- более двух лет заявителем используется обозначение «Abrau Junior» для индивидуализации собственной линейки безалкогольных напитков на основе натурального виноградного сока, предназначенной, главным образом, для детей (см. сайт <http://abraudurso-studio.ru>, отзывы в сети Интернет);
- на имя заявителя зарегистрированы товарные знаки «АБРАУ» по свидетельству № 635105 и «АБРАУ» по свидетельству № 637494 в отношении услуг 39 и 43 классов МКТУ, при этом экспертизой не были противопоставлены НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО»;
- о фантазийном характере обозначения «Abrau Junior», а также об отсутствии его сходства с НМПТ свидетельствуют результаты социологического исследования [5];
- по итогам социологического исследования [5] у большинства респондентов (59 %) отсутствуют какие-либо конкретные ассоциации с обозначением «Abrau Junior». Кроме того, абсолютное большинство потребителей (89 %) не склонны перепутать при покупке напитки, маркированные обозначениями «АБРАУ-ДЮРСО» и «Abrau Junior».

На основании изложенного в возражении, поступившем 06.07.2018, содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в отношении всех товаров 32, услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне.

В подтверждение своих доводов заявителем к материалам дела были приложены следующие материалы:

- копия решения Роспатента от 06.03.2018 (на 4 л.) – [1];
- макеты контрэтикетки безалкогольных напитков «Abrau Junior» (на 1 л.) – [2];
- фотографии линейки безалкогольных напитков «Abrau Junior» (на 6 л.) – [3];
- принтскрины из Интернета о продукции «Abrau Junior» (на 5 л.) – [4];
- отчет АНО «Левада-центр» по итогам исследования «Ассоциаций потребителей с обозначением «Abrau Junior», оценка вероятности смешения обозначения «Abrau Junior» и НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО», Москва, 2018 год (оригинал) – [5];
- практика ведомства по результатам рассмотрения возражений в палате по патентным спорам – [6];
- сведения о товарных знаках заявителя: «АБРАУ» по свидетельству № 637494 (приоритет от 09.01.2017), «АВРАУ» по свидетельству № 635105 (приоритет от 09.01.2017) – [7].

Изучив материалы дела, выслушав присутствующих при рассмотрении возражения, поступившего 06.07.2018, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты подачи (26.09.2016) заявки № 2016735505 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения [1] включает в себя 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 7 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров, охраняемым в соответствии с настоящим Кодексом, а также с обозначением, заявленным на регистрацию в качестве такового до даты приоритета товарного знака, за исключением случая, если такое наименование или сходное до степени смешения с ним обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное

право на такое наименование, при условии, что регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара.

Согласно требованиям пункта 47 Правил на основании пункта 7 статьи 1483 Кодекса устанавливается, не относится ли заявленное обозначение в отношении любых товаров к обозначениям, тождественным или сходным до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации наименованием места происхождения товара или с обозначением, заявленным на регистрацию в качестве такового до даты приоритета товарного знака.

При этом учитывается тот факт, что такое наименование или сходное с ним до степени смешения обозначение может быть включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, при условии, что регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара.

При проверке сходства словесных обозначений и словесных элементов комбинированных обозначений с зарегистрированным наименованием места происхождения товара или с обозначением, заявленным на регистрацию в качестве такового, используются признаки, указанные в пункте 42 настоящих Правил. При этом вопрос однородности товаров не исследуется.

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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение

**Abrau
Junior**

[1] является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита в две строки. Регистрация заявленного обозначения [1]

испрашивается в отношении товаров 32, услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне.

Решение Роспатента от 06.03.2018 мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

В решении Роспатента от 06.03.2018 заявленному обозначению противопоставлены сходные до степени смешения наименования места происхождения товаров «АБРАУ-ДЮРСО», свидетельства № 17 (дата подачи 21.03.1995), № 17/2 (дата подачи 01.03.2002, срок действия свидетельства продлен до 01.03.2022).

Норма пункта 7 статьи 1483 Кодекса предусматривает тождество, либо сходство до степени смешения заявленного обозначения с наименованием места происхождения, охраняемым в соответствии с действующим законодательством.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО» по свидетельствам № 17, № 17/2 на тождество и сходство показал следующее.

Сравнительный анализ по фонетическому критерию сходства словесных обозначений показал, что заявленное обозначение и противопоставленные НМПТ имеют звуковые различия, обусловленные произношением словесных элементов «Junior» и «ДЮРСО». Таким образом, заявленное обозначение произносится как «Абрау Джуниор», в то время как противопоставленные НМПТ произносятся как «АБРАУ-ДЮРСО».

Сравнительный анализ по семантическому критерию сходства словесных обозначений заявленного обозначения и противопоставленных НМПТ показал следующее. Словесные элементы заявленного обозначения «Abrau Junior» имеют перевод с английского языка на русский язык: Абрау, младший, однако, не образуют устойчивого словосочетания (см. электронный словарь: <https://translate.yandex.ru/>; <https://dic.academic.ru/>). Противопоставленные НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО» представляют собой название села в Краснодарском крае (см. электронный словарь: <https://translate.yandex.ru/>). Изложенное не позволяет прийти к выводу, что в сравниваемые обозначения заложены одинаковые понятия, позволяющие установить их семантическое сходство.

Сравнительный анализ по графическому критерию сходства словесных обозначений заявленного обозначения и противопоставленных НМПТ показал визуальные различия, обусловленные как шрифтовым написанием, так и композиционным расположением. Противопоставленные НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО» выполнены заглавным шрифтом буквами русского алфавита и написаны через тире в одну строку. Заявленное обозначение выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита в две строки, при этом первые буквы выполнены заглавными, остальные - строчные.

Проведенный анализ позволяет коллегии сделать вывод об отсутствии сходства заявленного обозначения и противопоставленных НМПТ по фонетическому, семантическому и графическому критериям сходства словесных обозначений.

Указанное обуславливает отсутствие ассоциирования заявленного обозначения и противопоставленных НМПТ друг с другом в целом, что свидетельствует об отсутствии сходства.

Как следует из пункта 7 статьи 1483 Кодекса и пункта 42 Правил в рамках сопоставления заявленного обозначения и НМПТ вопрос однородности товаров не исследуется.

Выводы коллегии об отсутствии сходства заявленного обозначения и противопоставленных НМПТ соотносятся с выводами, сделанными по итогам социологического исследования «Ассоциаций потребителей с обозначением «Abrau Junior», оценка вероятности смешения обозначения «Abrau Junior» и НМПТ «АБРАУ-ДЮРСО» [5]. Так, по результатам данного исследования обозначения «Abrau Junior» и «АБРАУ-ДЮРСО» не смешиваются в сознании потребителей и абсолютное большинство потребителей (89 %) не склонны перепутать при покупке напитки, маркированные данными обозначениями. Кроме того, большинство потребителей (59 %) не смогли пояснить восприятие обозначения «Abrau Junior», либо соотнести данное обозначение с конкретной продукцией (46 %). Указанное свидетельствует о фантазийном характере заявленного обозначения «Abrau Junior».

Коллегией также принято во внимание, что согласно материалам возражения [2-4] заявленные товары 32 класса МКТУ, маркированные обозначением «Abrau Junior» / «Абрау Джуниор», присутствуют на рынке Российской Федерации.

Следовательно, заявленное обозначение [1] в отношении товаров 32, услуг 35 классов МКТУ не противоречит требованиям пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 06.07.2018, отменить решение Роспатента от 06.03.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2016735505.