

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

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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 21.05.2018 возражение Общества с ограниченной ответственностью «В охотку», г. Омск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016735974 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2016735974 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 29.09.2016 на имя заявителя в отношении товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой

комбинированное обозначение  со словесным элементом «В охотку», выполненным оригинальным шрифтом буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 25.01.2018 о государственной регистрации товарного знака. Отказ в регистрации товарного знака в отношении части приведенных в заявке товаров 29 и 30 классов МКТУ мотивирован в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №№ 219338 и 231464, охраняемыми на имя другого лица и имеющими более ранние приоритеты, в отношении части приведенных в заявке товаров 29 и 30 классов

МКТУ, однородных товарам 29 класса МКТУ противопоставленных регистраций товарных знаков.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 21.05.2018 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 25.01.2018. Доводы возражения сводятся к тому, что заявитель ограничивает приведенный в заявке перечень товаров 29 и 30 классов МКТУ только теми товарами, которые не являются однородными товарам 29 класса МКТУ противопоставленных регистраций товарных знаков. При этом заявителем отмечено, что решением Суда по интеллектуальным правам от 26.04.2018 по делу № СИП-400/217 была досрочно прекращена правовая охрана противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 219338 и 231464 в отношении товаров 29 класса МКТУ «мясо, птица и дичь; мясные экстракты».

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех услуг 35 класса МКТУ, для которых было принято решение о государственной регистрации товарного знака, и в отношении части приведенных в заявке товаров, а именно товаров 29 класса МКТУ «мясо, в том числе мясные продукты (полуфабрикаты): голубцы, котлеты, тефтели, бифштексы, фарш, фрикадельки, мясо маринованное (шашлык); колбаса кровяная; птица домашняя неживая; мозг костный пищевой; консервы мясные; ветчина; солонина; супы; составы для приготовления бульонов; паштеты из печени; орехи засахаренные; сосиски в сухарях; свинина; составы для приготовления супов; изделия колбасные; концентраты бульонные; печень; желе мясное; мясо консервированное; субпродукты; сало; бульоны; сосиски; экстракты мясные; дичь» и товаров 30 класса МКТУ «подливки мясные; изделия макаронные; тортилы; макарон [печенье миндальное]; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; мука картофельная; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; суши; ферменты для теста; крупы пищевые; водоросли [приправа]; крахмал пищевой; бумага съедобная; сахар пальмовый; гвоздика [пряность]; закваски; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; каперсы; ароматизаторы для

кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; мука из тапиоки; резинки жевательные; леденцы; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; мука соевая; клейковина пищевая; имбирь [пряность]; батончики злаковые; уксус; саго; птифуры [пирожные]; тапиока; майонез; хлопья [продукты зерновые]; кукуруза молотая; вещества связующие для мороженого [пищевой лед]; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом], в том числе манты, хинкали; соусы для пасты; тесто миндальное; лапша; мед; халва; напитки чайные; мисо [приправа]; бумага рисовая съедобная; мальтоза; крупа ячневая; сухари панировочные; стабилизаторы для взбитых сливок; печенье; пряности; орехи в шоколаде; попкорн; ароматизаторы ванили для кулинарных целей; цветы или листья, используемы в качестве заменителей чая; буррито; специи; чеснок измельченный [приправа]; изделия кондитерские на основе миндаля; чатни [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; макароны; мука кукурузная; тесто рисовое для кулинарных целей; кулебяки с мясом; табуле; сэндвичи; экстракт солодовый пищевой; рулет весенний; хлопья овсяные; лед натуральный или искусственный; пироги; блюда на основе лапши; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; конфеты мятные; чай; марципан; конфеты; загустители для пищевых продуктов; прополис; напитки шоколадные; закуски легкие на основе риса; соль сельдерейная; пудра для кондитерских изделий; тесто для кондитерских изделий; мука пищевая; кускус [крупа]; бриоши; перец душистый; крупа манная; мука ореховая; лепешки рисовые; окономияки [японские пикантные блины]; шоколад; спагетти; сорбет [мороженое]; пряники; крекеры; соль поваренная; крупа овсяная; галеты солодовые; пастилки [кондитерские изделия]; настои нелекарственные; соль для консервирования пищевых продуктов; мука ячменная; пудинг рисовый; баоцзы [китайские пирожки]; порошки пекарские; напитки на базе какао; ячмень очищенный; перец стручковый [специи]; шафран [специи]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; мамалыга; кетчуп [соус]; крем заварной; блины, в том числе фаршированные начинкой; хлопья кукурузные; соусы [приправы]; равиоли; лед для охлаждения; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; цикорий [заменитель кофе]; киш; печенье сухое; дрожжи; сухари; пицца;

сироп из мелассы; помадки [кондитерские изделия]; такое; карри [приправа]; тарты; заправки для салатов; продукты зерновые; глюкоза для кулинарных целей; пудинги [запеканки]; уксус пивной; хлеб; мука бобовая; заменители кофе; мята для кондитерских изделий; ванилин [заменитель ванили]; орех мускатный; бадьян; булки; кофе-сырец; песто [соус]; чай со льдом; чоу-чоу [приправа]; хлеб из пресного теста; пралине; вода морская для приготовления пищи; травы огородные консервированные [специи]; семя анисовое; продукты на основе овса; крупа кукурузная; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; изделия из сладостей для украшения тортов; заменители кофе растительные; соус соевый; кофе; сахар; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; соус томатный; мука пшеничная; мороженое; карамели [конфеты]; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; муссы шоколадные; пюре фруктовые [соусы]; тесто готовое; напитки кофейные; йогурт замороженный [мороженое]; цзяоцзы [пельмени китайские]; изделия кондитерские на основе арахиса; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; кукуруза поджаренная; паста соевая [приправа]; куркума; изделия кондитерские мучные; сироп золотой; рис; перец; закуски легкие на основе хлебных злаков; релиш [приправа]; вещества связующие для колбасных изделий; порошок горчичный; тартрат калия кислый для кулинарных целей; украшения шоколадные для тортов; вермишель; палочки лакричные [кондитерские изделия]; вещества подслащивающие натуральные; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; паштет запеченный в тесте; камень винный для кулинарных целей; приправы; ростки пшеницы для употребления в пищу; овес очищенный; порошки для изготовления мороженого; ароматизаторы; составы для глазирования ветчины; лед пищевой; маринады; вафли; мюсли; овес дробленый; какао; горчица; вареники [шарики из теста фаршированные]; батончики злаковые с высоким содержанием белка; молочко маточное пчелиное; корица [пряность]; муссы десертные [кондитерские изделия]; патока; семя льняное для употребления в пищу; сладости; продукты для размягчения мяса в домашних

условиях; солод для употребления в пищу; ароматизаторы кофейные» (далее – ограниченный перечень товаров).

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (29.09.2016) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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 абзацем 1 и 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 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).

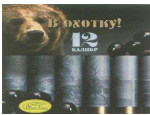
Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение



, в котором доминирует выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита словесный элемент «В охотку».

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 29.09.2016 испрашивается, согласно возражению, в частности, в отношении вышеуказанного ограниченного перечня товаров 29 и 30 классов МКТУ.

Противопоставленные товарные знаки  по свидетельству

№ 219338 и  по свидетельству № 231464 представляют собой комбинированные обозначения, в состав которых входят выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита словесные элементы «В охотку!», которые фонетически и семантически тождественны со словесным элементом заявленного обозначения, что и обуславливает сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков в целом. Данное обстоятельство заявителем в возражении никак не оспаривается.

Вместе с тем, необходимо отметить, что решением Суда по интеллектуальным правам от 26.04.2018 по делу № СИП-400/217 действительно была досрочно прекращена правовая охрана противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 219338 и 231464 в отношении товаров 29 класса МКТУ «мясо, птица и дичь; мясные экстракты». Соответствующие записи в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации были внесены 11.05.2018.

Отсюда следует, что товары 29 и 30 классов МКТУ, приведенные в вышеуказанном ограниченном перечне товаров, для которого, согласно возражению, испрашивается регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака, и товары 29 класса МКТУ «рыба; овощи и фрукты

консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе; конфитюры; пюре; яйца, молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые», для которых охраняются противопоставленные товарные знаки, относятся к соответствующим совершенно разным родовым группам товаров и отличаются определенными условиями (технологиями) их производства и условиями их сбыта (реализуются в разных отделах магазинов), то есть они никак не являются однородными.

Так, согласно возражению, предоставление правовой охраны заявленному обозначению вовсе не испрашивается в отношении рыбной продукции и морепродуктов, овощей и фруктов и изготовленных из них продуктов, яиц, молока и молочных продуктов, масел и жиров пищевых, которыми обуславливается объем правовой охраны противопоставленных товарных знаков.

Исходя из изложенных выше обстоятельств, коллегия полагает, что отсутствует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления, собственно, о принадлежности соответствующих (неоднородных) товаров, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые знаки, одному производителю.

Таким образом, коллегия не располагает какими-либо основаниями для признания заявленного обозначения не соответствующим требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении ограниченного перечня товаров.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 21.05.2018, изменить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 25.01.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2016735974.**