

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 г. № 644/261, рассмотрела поступившее 25.12.2023 возражение Белячкова Дмитрия Константиновича (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022765278, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения «» в качестве товарного знака по заявке № 2022765278 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 14.09.2022 испрашивалась на имя заявителя в отношении товаров 05 и 31 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 26.09.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы следующим.

Символ «®» в силу своего смыслового значения в отношении заявленных товаров 05, 31 классов МКТУ является неохраняемым, поскольку не обладает различительной способностью.

Кроме того, обозначение включает в свой состав словесный элемент «корм» (корм - еда, пища, харч, все, что может служить для утоления голода. см. Толковый словарь Даля. В.И. Даль. 1863-1866 и др.), который в отношении части заявленных товаров 05 класса МКТУ (волокна пищевые; добавки диетические минеральные; добавки к пище; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из пивных дрожжей; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые из сывороточного протеина; добавки пищевые на основе порошка асаи; добавки пищевые с косметическим эффектом; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты пищевые гомогенизированные для медицинских целей; продукты пищевые лиофилизированные для медицинских целей), части товаров 31 класса МКТУ (альгаробилла [корм для животных]; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; дрожжи кормовые; жмых арахисовый кормовой; жмых кормовой; зерно кормовое; известь для кормов; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; корма укрепляющие для животных; корневища цикория; корнеплоды кормовые; мешанки из отрубей кормовые; мука арахисовая кормовая; мука из льняного семени кормовая; мука кормовая; мука рисовая кормовая; мука рыбная кормовая; отходы винокурения кормовые; продукты для откорма животных; продукты обработки хлебных злаков кормовые; ростки пшеницы кормовые; семена льняные кормовые) является неохраняемым, т.к. указывает на вид и\или состав и назначение.

В отношении остальной части заявленных товаров указанный элемент и, соответственно, обозначение в целом способно ввести в заблуждение относительно

вида и\или состава и назначения и, следовательно, не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака.

Также в заключении указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с зарегистрированными ранее на имя других лиц:

- товарными знаками «PROSTO» по свидетельству №869544 [1] с приоритетом от 23.10.2020, по свидетельству № 763349 [2] с приоритетом от 04.09.2019, по свидетельству № 571467 [3] с приоритетом от 05.02.2015, по свидетельству № 301757 [4] с приоритетом от 13.04.2004, по свидетельству № 269693 [5] с приоритетом от 11.09.2002 в отношении однородных товаров 05, 31 классов МКТУ;

- товарным знаком «ПРОСТО ЕДА» по свидетельству №823131 [6] с приоритетом от 23.03.2020 в отношении однородных товаров 31 класса МКТУ;

- товарным знаком «ПРОСТО» по свидетельству №708390 [7] с приоритетом от 05.12.2017 в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ;

- товарным знаком «ПРОСТО» по свидетельству №548169 [8] с приоритетом от 08.10.2013 в отношении однородных товаров 31 класса МКТУ.

См. открытые реестры www1.fips.ru.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- символ R в круге введен в изображение заявителем для того, чтобы показать официальный статус и наличие правовой охраны у товарного знака на территории Российской Федерации. Иными словами - это знак охраны товарного знака, который предусмотрен статьей 1485 Гражданского кодекса Российской Федерации. Использование символики предупредительной в совокупности с товарным знаком предупреждает потенциальных нарушителей о правах на данный товарный знак. Именно с предупредительной целью указанный знак был размещен заявителем на спорном обозначении;

- заявителем было принято решение отказаться от класса 05 МКТУ, оставив только класс 31 МКТУ, а, соответственно один из противопоставленных Роспатентом товарных знаков под № 708390, зарегистрированный для товаров только одного 05 класса МКТУ, не может противопоставляться товарам 31 класса МКТУ;

- пункт 6 статьи 1483 Кодекса указывает на то, что принимается во внимание не само по себе сходство этих элементов, а их смешение. Методология оценки вероятности такого смешения определена пунктом 162 Постановления Пленума № 10 и применяется в переложении на норму пункта 6 статьи 1483 ГК РФ с учетом особенностей последней. Вероятность смешения зависит от степени сходства обозначений и степени однородности товаров для обычных потребителей соответствующих товаров, при этом вероятность смешения зависит не только от степени сходства обозначений и степени однородности товаров для обычных потребителей соответствующих товаров, но и от иных факторов, в том числе от того, используется ли товарный знак правообладателем в отношении конкретных товаров, длительности и объема использования товарного знака правообладателем, степени известности, узнаваемости товарного знака, степени внимательности потребителей (зависящей, в том числе от категории товаров и их цены), наличия у правообладателя серии товарных знаков, объединенных общим со спорным обозначением элементом;

- ассоциация обозначений в целом достигается за счет семантического фактора сходных элементов. Смысловое значение словосочетания слов «просто» и «корм» указывает потребителю на то, что производимый и продаваемый товар представляет собой пищу для животных, в состав которого входят обычные незамысловатые компоненты, достаточные для утоления голода животных, в силу чего данное обозначение не ассоциируются с противопоставленными товарными знаками. Потребители, услышав или увидев данное словосочетание, не смогут вложить в данное выражение какую-либо другую смысловую нагрузку;

- товарный знак заявителя имеет ярко выраженные особенности написания, а именно первая буква «П» имеет в продолжении выполнение в виде геометрической фигуры, завершающейся углом, который в свою очередь является составной центральной частью зернового соцветия колоса - растения, которое изображено в едином целом с написанной первой буквой, создавая иллюзию завершеного рисунка, переходящего в стебель. Изображенный колос символизирует растительное происхождение производимых заявителем товаров. Характер выполнения первой буквы слова отражает особенность написания, оригинальность исполнения, придает обозначению необходимую различительную способность. Также можно сказать что буква «П» при первом взгляде на изображение не просматривается как буква слова, а больше как единый рисунок с продолжением дальнейшего выражения «росто корм» данное выражение также имеет смысловую нагрузку, подразумевая, что корм предназначен, в том числе для роста животных;

- вертикальное соединение слов между собой обуславливают восприятие данного словосочетания в качестве единого целого, имеющего единую смысловую конструкцию, что непосредственно влияет на восприятие самого знака в целом, поэтому придает ему различительной способности, то есть позволяет воспринимать в целом общую форму знака как способную индивидуализировать товары. Кроме того, спорный товарный знак заявителя выполнен в разной цветовой гамме, опять же передавая естественный цвет изображенного растения - пшеничного колоса, что придает товарному знаку больше отличий от всех остальных и указывает на природное растительное происхождение реализуемых товаров;

- анализ сравниваемых обозначений показал, что все обозначения производят различное общее зрительное впечатление; имеют разный вид шрифта, разное количество букв и звуков, различные внешние формы сравниваемых обозначений, цветовое исполнение и композиционное решение. Следовательно, сравниваемые обозначения не могут быть признаны сходными по графическому и фонетическому признакам, степень их сходства является низкой;

- что касается противопоставления двух товарных знаков «просто корм» и «просто еда», то в сравниваемых словосочетаниях слово «еда» употребляется в русском языке в основном по отношению к пище человеческой, а слово «корм» больше принято употреблять в применении к питанию животных, но если еда некачественная, сделанная кое-как, когда от нее не получаешь ни эстетического, ни вкусового удовольствия, когда она нужна только для того, чтобы прокормиться, выжить, если она низкого качества, тогда даже человеческую еду можно назвать кормом, но это скорее случаи исключения из правил употребления указанного выражения, чем норма и поэтому они никаким образом не могут быть применимы к товарным знакам. В связи с этим потребитель, который будет приобретать товар под указанными товарными знаками, явно сможет разобраться в данных понятиях и не спутать их. Полагаем, что товар с товарным знаком «просто корм» он себе в пищу не возьмет, понимая, что это явно пища, предназначенная не для людей, но для животных. Кроме того, приобретать товары с указанными товарными знаками явно будут разные категории потребителей: имеющие в наличии животных будут приобретать «ПРОСТО КОРМ», не имеющие в наличии животных, приобретут «ПРОСТОЕДА»;

- основная деятельность организаций, товарные знаки которых противопоставлены в решении Роспатента, являются: ООО «Компания «АНГСТРЕМ Трейдинг» ИНН 7816108153, основной ОКВЭД Торговля оптовая пищевыми продуктами, напитками и табачными изделиями; ООО «ДЖАСТ ФУД» ИНН 7719465858, ОКВЭД - Деятельность ресторанов и услуги по доставке продуктов питания; ООО «ВЕЛТОРФ» ИНН 6025028143, ОКВЭД - Производство удобрений и азотных соединений; АО «ТПК ТЕХНОЭКСПОРТ» ИНН 5042049222, ОКВЭД - Торговля оптовая удобрениями и агрохимическими продуктами;

- область деятельности, осуществляемая заявителем, абсолютно иная - производство готовых кормов для животных, содержащихся на фермах, и не является аналогичной, что не может ввести в заблуждение разные категории потребителей товаров. С учетом вышеизложенного заявитель делает вывод о

несходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков до степени смешения.

На основании изложенного в возражении выражена просьба о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке № 2022765278 в отношении заявленных товаров 31 класса МКТУ.

К материалам возражения была приложена копия согласия на регистрацию товарного знака от правообладателя товарного знака [6].

Изучив материалы дела и выслушав участвующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (14.09.2022) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, свойство, качество, количество, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса

(пункт 34 Правил). К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар. К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В соответствии с пунктом 35 Правил указанные в пункте 34 настоящих Правил элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся способными ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что 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.

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.

Согласно пункту 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.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

Признаки, указанные в настоящем пункте, 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 производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.



Заявленное обозначение «» представляет собой комбинированный товарный знак, состоящий из слов «ПРОСТО» и «КОРМ», выполненных буквами русского алфавита разного цвета и расположенных одно над другим, причем буква

«П» выполнена в сочетании со стилизованным изображением колоса, выполненного с использованием двух цветов – темно-зеленого и светло-коричневого.

Поскольку заявитель не претендует на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака для заявленных товаров 05 класса МКТУ, возражение рассматривается в части отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022765278 для товаров 31 класса МКТУ – *альгаробилла [корм для животных]; анчоусы живые; апельсины необработанные; арахис необработанный; артишоки свежие; барда; бобы необработанные; бобы рожкового дерева; бобы соевые свежие; веники березовые для бани; венки из живых цветов; виноград необработанный; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; выжимки плодовые [мезга]; галеты для собак; голотурии живые; горох необработанный; гречиха необработанная; грибница [мицелий грибной]; грибы необработанные; деревья; деревья пальмовые; дерн натуральный; древесина необработанная; древесина неокоренная; дрожжи кормовые; елки новогодние; жвачка для животных; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жмых арахисовый кормовой; жмых кормовой; жмых кукурузный для скота; жмых рапсовый для скота; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; известь для кормов; икра рыб; имбирь свежий; кабачки необработанные; какао-бобы необработанные; карпы кои, живые; картофель свежий; каштаны необработанные; киноа необработанная; композиции из необработанных фруктов; конопля необработанная; копра; кора необработанная; кора пробковая; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; корма укрепляющие для животных; корневища цикория; корнеплоды кормовые; крапива; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут съедобный необработанный; кустарники; кусты розовые; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лосось живой; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; мешанки из отрубей кормовые; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски в раковине, живые; моллюски живые; мука арахисовая кормовая; мука из льняного семени кормовая; мука*

кормовая; мука льняная [фураж]; мука рисовая кормовая; мука рыбная кормовая; мульча; мята кошачья; напитки для комнатных животных; насекомые съедобные, живые; овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары живые; орехи кокосовые; орехи кола; орехи необработанные; отруби зерновые; отходы винокурения кормовые; отходы перегонки вина; пальма [листья пальмовые]; пенка из каракатицы для птиц; перец стручковый [растение]; песок ароматизированный для комнатных животных [наполнитель для туалета]; песок для туалетов для домашних животных; плоды цитронии обыкновенной; плоды цитрусовые необработанные; подстилки для животных; пойло из отрубей для скота; полба мелкая необработанная; полба необработанная; початки кукурузные сладкие необработанные [очищенные и неочищенные]; приманка для рыбной ловли живая; приманки для рыбной ловли лиофилизированные; продукты для откорма животных; продукты для повышения яйценоскости домашней птицы; продукты обработки хлебных злаков кормовые; проростки ботанические; птица домашняя живая; пшеница; пыльца растений [сырье]; раки живые; ракообразные живые; рассада; растения; растения алоэ вера; растения засушенные для декоративных целей; растения конопли; ревень необработанный; рис необработанный; робиния, сырье; рожь; ростки пшеницы кормовые; рыба живая; салат-латук необработанный; сардины живые; свекла необработанная; сельдь живая; семена для посадки; семена конопли необработанные; семена льняные кормовые; семена льняные пищевые, необработанные; семена тыквы необработанные; сено; скорлупа кокосовых орехов; скот племенной; смесь из бумаги и песка для комнатных животных [наполнитель для туалета]; солод для пивоварения и винокурения; солома [фураж]; солома для подстилок; соль для скота; стволы деревьев; стружка древесная для изготовления древесной массы; торф для подстилок для скота; травы пряновкусовые необработанные; трепанги живые; тростник сахарный; трюфели необработанные; тунец живой; тыквы необработанные; устрицы живые; фрукты необработанные; фундук необработанный; фураж; хмель; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; цветы съедобные свежие; цикорий необработанный; черви шелковичные; чеснок свежий; чечевица необработанная;

шишки сосновые; шишки хмелевые; шпинат необработанный; ягоды можжевельника; ягоды необработанные; яйца инкубационные; яйца шелковичных червей; ячмень.

Символ R в круге является предупредительной маркировкой правовой охраны товарного знака и на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса не обладает различительной способностью.

Словесный элемент «КОРМ», входящий в состав заявленного обозначения, с учетом его смысловых значений, приведенных экспертизой (еда, пища, харч, все, что может служить для утоления голода и т.д.), а также приведенных в возражении (пища животных), является неохраняемым элементом обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса как не обладающий различительной способностью, указывающий на характеристики части испрашиваемых товаров.

В отношении другой части товаров, которая не может являться кормом для животных, словесный элемент «корм» способен вводить потребителя в заблуждение относительно характеристик этих товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса. При этом следует отметить, что несоответствие заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 3 статьи 1483 Кодекса в возражении не оспаривается.

Кроме того, в решении Роспатента от 26.09.2023 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022765278 указано на несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении испрашиваемых товаров 31 класса МКТУ ввиду сходства до степени смешения заявленного обозначения с товарными знаками [2-4, 6, 8] в отношении однородных товаров. Что касается противопоставленных экспертизой товарных знаков [1, 5, 7], то они зарегистрированы для товаров 05 класса МКТУ, на которые заявитель не претендует.

Товарные знаки [2-4] представляют собой комбинированный и словесные обозначения со словом «PROSTO/ПРОСТО», выполненным стандартным шрифтом буквами латинского и русского алфавитов соответственно. Знак [2] зарегистрирован, в частности, для товаров 31 класса МКТУ - анчоусы живые;

апельсины необработанные; арахис необработанный; артишоки свежие; барда; бобы необработанные; бобы рожкового дерева; венки из живых цветов; виноград необработанный; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; выжимки плодовые [мезга]; галеты для собак; голотурии живые; горох необработанный; гречиха необработанная; грибы необработанные; деревья; дерн натуральный; древесина необработанная; дрожжи кормовые; елки новогодние; жвачка для животных; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жмых арахисовый кормовой; жмых кормовой; жмых кукурузный для скота; жмых рапсовый для скота; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; известь для кормов; икра рыб; кабачки необработанные; какао-бобы необработанные; карпы кои, живые; картофель необработанный; каштаны необработанные; киноа необработанная; композиции из необработанных фруктов; кора необработанная; корма для животных; корневища цикория; корнеплоды кормовые; крапива; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут съедобный необработанный; кустарники; кусты розовые; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лосось живой; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; мешанки из отрубей кормовые; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски живые; мука арахисовая кормовая; мука из льняного семени кормовая; мука кормовая; мука льняная [фураж]; мука рисовая кормовая; мука рыбная кормовая; мульча; напитки для комнатных животных; насекомые съедобные, живые; овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары живые; орехи [плоды]; орехи кокосовые; орехи кола; отруби зерновые; отходы винокурения кормовые; отходы перегонки вина; пальма [листья пальмовые]; пенка из каракатицы для птиц; перец стручковый [растение]; песок ароматизированный для комнатных животных [наполнитель для туалета]; плоды цитрусовые необработанные; подстилки для животных; пойло из отрубей для скота; початки кукурузные сладкие необработанные [очищенные и неочищенные]; препараты для откорма животных; препараты для повышения яйценоскости домашней птицы; приманка для рыбной ловли живая; продукты обработки хлебных злаков кормовые;

проростки ботанические; птица домашняя живая; пшеница; пыльца растений [сырье]; раки живые; ракообразные живые; рассада; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей; ревень необработанный; рис необработанный; робиния, сырье; рожь; ростки пшеницы кормовые; рыба живая; салат-латук необработанный; сардины живые; свекла необработанная; сельдь живая; семена для посадки; сено; скорлупа кокосовых орехов; скот племенной; солод для пивоварения и винокурения; солома [фураж]; солома для подстилок; соль для скота; стволы деревьев; стружка древесная для изготовления древесной массы; торф для подстилок для скота; травы пряновкусовые необработанные; трепанги живые; тростник сахарный; трюфели необработанные; тунец живой; тыквы необработанные; устрицы живые; фрукты необработанные; фундук необработанный; фураж; хмель; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; цикорий необработанный; чеснок свежий; чечевица необработанная; шишки сосновые; шишки хмелевые; шпинат необработанный; ягоды можжевельника; ягоды необработанные; ячмень. Товарный знак [3] охраняется, в частности, для товаров 31 класса МКТУ - апельсины необработанные; арахис необработанный; бобы необработанные; виноград необработанный; водоросли пищевые и кормовые; выжимки плодовые [мезга]; горох необработанный; грибница [мицелий грибной]; грибы необработанные; деревья; древесина необработанная; елки новогодние; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; икра рыб; какао-бобы необработанные; картофель необработанный; каштаны необработанные; корма для животных; корма для птиц; корневища цикория; корнеплоды съедобные; крапива; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут; кустарники; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски живые; мука кормовая; мука льняная [фураж]; овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары живые; орехи кокосовые; орехи кола; орехи [плоды]; перец стручковый [растение]; плоды

цитрусовые необработанные; препараты для откорма животных; проростки ботанические; птица домашняя живая; пшеница; пыльца растений [сырье]; раки живые; ракообразные живые; рассада; растения; растения засушенные для декоративных целей; ревень необработанный; рис необработанный; рожь; ростки пшеницы кормовые; рыба живая; салат-латук необработанный; свекла необработанная; семена; сено; скот племенной; солома [фураж]; стволы деревьев; травы пряновкусовые необработанные; трепанги живые; тростник сахарный; трюфели необработанные; тыквы необработанные; устрицы живые; фрукты необработанные; фундук; фураж; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; цикорий необработанный; чечевица необработанная; шишки сосновые; шпинат необработанный; ягоды можжевельника; ягоды [плоды] необработанные. Знаку [4] предоставлена правовая охрана, в том числе для товаров 31 класса МКТУ - апельсины; арахис; белок кормовой; бобы; виноград; водоросли пищевые и кормовые; выжимки плодовые; горох; грибница; грибы; добавки кормовые; дрожжи кормовые; жмых кормовой; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; икра рыб; какао-бобы; картофель; каштаны; корма для животных; корма для птиц; корневища цикория; корнеплоды съедобные; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут; лангусты [живые]; лимоны; лук; луковицы цветов; маслины, оливы; мидии [живые]; миндаль; моллюски [живые]; мука кормовая; овес; овощи, в том числе в вакуумной упаковке; огурцы; омары [живые]; орехи; орехи кокосовые; орехи кола; отруби зерновые; отруби кормовые; перец стручковый; плоды фруктов, в том числе в вакуумной упаковке; плоды цератонии обыкновенной [робиния]; продукты обработки хлебных злаков, кормовые; проростки ботанические; пшеница; пыльца растений [сырье]; ракообразные [живые]; ревень; рис необработанный; рожь; рыба [живая]; салат-латук; свекла; семена; травы пряно-вкусовые; трепанги [живые]; трюфели; тыква; устрицы [живые]; фундук; хмель; цикорий (салат); чечевица свежая; ягоды; ячмень.

Товарный знак [6] представляет собой слово «ПРОСТО», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита в едином стиле. Знак

зарегистрирован для следующих товаров 31 класса МКТУ - материалы для подстилок для животных; торф для подстилок для скота.

просто еда

Товарный знак [8] представляет собой словесное обозначение, в котором слова «ПРОСТО» и «ЕДА» размещены на одной строке без пробела, но выполнены буквами разного цвета – серого и черного.

Сравнительный анализ заявленного обозначения на тождество и сходство с товарными знаками показал следующее.

Анализ сходства обозначений осуществляется по результатам их сравнения по звуковому, графическому и смысловому критериям сходства на основании оценки признаков сходства, изложенных в Правилах. При этом следует учитывать, в отношении каких элементов имеется сходство – сильных или слабых элементов сопоставляемых обозначений. На необходимость учета сильных и слабых элементов обозначений обращено внимание в абзаце 5 пункта 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации».

В данном случае сильными элементами сравниваемых обозначений являются словесные элементы «ПРОСТО/PROSTO», поскольку эти элементы выполняют в сравниваемых знаках функцию товарного знака в силу их доминирования в обозначениях в отличие от присутствующих в обозначениях неохранных элементов (КОРМ/ЕДА), графических элементов или в связи с тем, что этот элемент является единственным словом как в знаках [3, 4, 6]. Кроме того, словесные элементы легче запоминаются и именно на них акцентируют свое основное внимание потребители при восприятии товарных знаков.

Анализ сходства сильных элементов обозначений показал, что они являются тождественными фонетически, что обусловлено совпадением всех звуков и их одинаковым расположением в знаках. Кроме того, имеет место полное

фонетическое вхождение в заявленное обозначение словесного элемента товарного знака [2] и словесных товарных знаков [4, 6].

Смысловое сходство обозначений обусловлено совпадением смысловых значений слова «ПРОСТО», входящего в сравниваемые обозначения и являющегося сильным элементом знаков. Смысловое сходство обозначений «ПРОСТО КОРМ» и «ПРОСТО ЕДА» также усиливается наличием в них слов «КОРМ» и «ЕДА», в которые заложены близкие понятия, идеи, связанные с пищей и утолением голода живыми существами.

Графические отличия, имеющиеся в исполнении заявленного обозначения и рассматриваемых противопоставленных товарных знаков, имеют второстепенное значение и не приводят к выводу о возможности признания несходными заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, поскольку вывод о фонетическом тождестве и смысловом сходстве является достаточным для признания сходства обозначений в целом, несмотря на их визуальные отличия. Вместе с тем, использование в сравниваемых обозначениях букв одного алфавита сближает их в визуальном плане.

Таким образом, с учетом изложенного коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений, поскольку они ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельные отличия.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения (пункт 162 Постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10).

Для установления нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и заявленного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров.

Товары 31 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, являются однородными товарам 31 класса МКТУ противопоставленных знаков [2-4, 6, 8], поскольку они содержат идентичные товары, относятся к одним родовым группам товаров, имеют одинаковое назначение, один круг потребителей и одинаковые условия их реализации, а также являются взаимозаменяемыми и взаимодополняемыми.

В связи с признанием сравниваемых товарных знаков сходными между собой в целом, а также высокой степени однородности сопоставляемых товаров существует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности вышеуказанных товаров одному производителю, что способно вызвать смешение этих товаров в гражданском обороте на российском потребительском рынке товаров и услуг в случае маркировки их сравниваемыми знаками.

Что касается представленного согласия правообладателя товарного знака [6], то, во-первых, оно не снимает оснований для отказа в регистрации ввиду наличия однородных товаров в других противопоставлениях, а во-вторых, оно представлено в копии, а не в оригинале, как это требует законодательство.

В отношении довода возражения о разной деятельности заявителя и правообладателей противопоставленных товарных знаков, коллегия отмечает, что анализ соответствия обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса предусматривает сравнение перечней товаров на предмет их однородности, в отношении которых заявлены и зарегистрированы товарные знаки, без учета их реального использования в гражданском обороте. Вопросы использования товарного знака регламентируются положениями статьи 1486 Кодекса.

Таким образом, вывод экспертизы о несоответствии обозначения по заявке № 2022765278 требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать обоснованным, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении испрашиваемых товаров 31 класса МКТУ.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.12.2023, оставить в силе решение Роспатента от 26.09.2023.