

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 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 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 07.07.2021 возражение Общества с ограниченной ответственностью "ПЕРВЫЙ КАПИТАЛ", Краснодарский край, город Армавир, (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2018716028, при этом установила следующее.



Обозначение «» по заявке №2018716028 заявлено на регистрацию 19.04.2018 в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 32 классов и услуг 35, 39, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 07.09.2020 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2018716028 в отношении части товаров 29 класса МКТУ, части услуг 35 и 43 классов МКТУ и всех услуг 39 класса МКТУ. В отношении остальной части товаров 29, 32 классов МКТУ, а также остальной части

услуг 35, 43 классов МКТУ в государственной регистрации обозначения по заявке №2018716028 в качестве товарного знака было отказано по причине его несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

В частности, установлены признаки сходства до степени смешения заявленного обозначения со следующими товарными знаками:



- «» по свидетельству №649106 с приоритетом от 28.02.2017, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "МИСТЕР СНЭК", 350066, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Бородинская, 150/11, литер Щ, в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ;



- «» по свидетельству №251747 с приоритетом от 18.10.2001, зарегистрированным на имя Открытого акционерного общества "Кропоткинский молочный комбинат", 352900, Краснодарский край, г. Армавир, ул. Мичурина, 2, в отношении товаров и услуг 32, 35, 39 и 42 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам и услугам 32, 35, 39 и 43 классов МКТУ.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32 и части заявленных товаров и услуг 29, 35, 39 и 43 классов МКТУ на основании положения пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

На заседании коллегии Палаты по патентным спорам, состоявшемся в 11.11.2021, были выдвинуты дополнительные основания для отказа в регистрации заявленного обозначения. В частности, в протоколе заседания коллегии отражено, что обозначение по заявке №2020716028 не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку является сходным с товарным знаком по свидетельству №490908 в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ. Данное процессуальное полномочие административного органа предусмотрено положением

пункта 45 Правил. Заявителю было предоставлено время для подготовки ответа на вновь выдвинутые мотивы для отказа, заседание коллегии перенесено.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с выводом Роспатента о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков.

Кроме того заявитель сообщает о получении им письма-согласия от правообладателя товарного знака по свидетельству №251747 на регистрацию обозначения по заявке №2018716028 в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Относительно противопоставления товарного знака «Солнце Кубани в каждом кусочке Снэкушки», зарегистрированным под №649106, заявитель просит обратить внимание на то, что противопоставление данного обозначения производится в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ.

В отношении товаров 29 класса заявитель просит исключить из перечня заявленных товаров все однородные товары противопоставленного обозначения, а именно: «анчоусы неживые; арахис обработанный; варенье имбирное; водоросли морские обжаренные; закуски легкие на основе фруктов; изюм; клецки картофельные; кольца луковые; миндаль толченый; овощи лиофилизированные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи сушеные; оладьи картофельные; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; продукты рыбные пищевые; рыба неживая; рыба соленая; семена подсолнечника обработанные; солонина; спреды на основе орехов; тунец неживой; устрицы неживые; финики; фисташки обработанные; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фундук обработанный; хлопья картофельные; цедра фруктовая; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; якитори» и принять к регистрации все свободные и неоднородные занятым товары 29 класса МКТУ.

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 07.09.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2018716028.

В отношении вновь выдвинутых оснований для отказа, заявитель также высказался относительно несходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству №490908.

Изучив материалы дела, заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (19.04.2018) поступления заявки №2018716028 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

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.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если совпадает с ним во всех элементах. 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 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

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 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).



Комбинированное обозначение «» по заявке №2018716028 с приоритетом от 19.04.2018 состоит из словесных элементов «Солнышко Кубани», выполненных оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, а также из изобразительного элемента в виде стилизованного солнца. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 32 и услуг 35, 39, 43 классов МКТУ.

В решении Роспатента от 07.09.2020 обозначению по заявке №2018716028 противопоставлены следующие товарные знаки.



[1] «»

Противопоставленный комбинированный товарный знак по свидетельству №649106 с приоритетом от 28.02.2017, состоит из словесных элементов “Солнце Кубани в каждом кусочке!”, выполненных мелким шрифтом буквами русского алфавита, «Снэкушки», выполненный крупным шрифтом буквами русского алфавита, а также изобразительного элемента в виде стилизованной рыбы с усами и в шляпе. Словесные элементы нанесены на окантовку круга, внутри которого расположен изобразительный элемент. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ в бежевом, темно-бежевом, желтом, темно-желтом, оранжевом, голубом, зеленом, изумрудном, черном, белом цветовых сочетаниях.

[2] «**ПОД КУБАНСКИМ СОЛНЦЕМ**»

Противопоставленный словесный товарный знак по свидетельству по свидетельству № 490908 с приоритетом от 15.09.2011, срок действия истек 15.09.2021, период льготного продления с сохранением приоритета знака истекает

15.03.2022. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 29 и 30 классов МКТУ.



[3] «

Противопоставленный комбинированный товарный знак по свидетельству №251747 с приоритетом от 18.10.2001, состоит из словесных элементов “Солнышко Кубани”, выполненных стандартным шрифтом буквами русского алфавита, а также из изобразительного элемента в виде солнца, поля и облаков. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 29, 32 и услуг 35, 39, 42 классов МКТУ. Срок действия противопоставленного товарного знака по свидетельству №251747 истек 18.10.2021, период льготного продления с сохранением приоритета знака истекает 18.04.2022.

Согласно правоприменительной практике относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров, сформулированной в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», 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.

Несмотря на доводы заявителя о получении им письма-согласия от владельца противопоставленного товарного знака по свидетельству №251747, данное согласие не было приобщено к материалам возражения, а также не поступило в последующем в виде дополнительных материалов, несмотря на то, что рассмотрение возражения откладывалось по ходатайству заявителя, мотивированному направлением в адрес

Роспатента указанного документа. Учитывая, что заявителем не представлено документов, свидетельствующих о фактическом направлении указанного письма-согласия, коллегия не нашла оснований для подворного отложения рассмотрения возражения и все противопоставления будут учтены при последующем анализе сходства обозначений до степени смешения.

Кроме того, коллегия обращает внимание на то, что несмотря на истечение правовой охраны противопоставленных товарных знаков [2-3], льготный период, в течении которого правовая охрана товарного знака может быть восстановлена с сохранением более раннего приоритета истекает 15.03.2022 для противопоставления [2], а также 18.04.2022 для противопоставления [3], следовательно коллегия не может не учитывать данные противопоставления до момента истечения льготного срока на продление правовой охраны этих товарных знаков.

Анализ сходства обозначения по заявке №2018716028 и противопоставленных товарных знаков [1-3] показал следующее.

Заявленное обозначение является комбинированным, как и противопоставленные товарные знаки [1,3]. В комбинированных обозначениях основным индивидуализирующим элементом является словесный элемент, так как он подлежит воспроизведению и легче запоминается, чем изобразительный элемент.

В заявленном обозначении словесные элементы «Солнышко Кубани» занимают доминирующее положение, а также с них начинается прочтение обозначения, а, следовательно, и восприятие знака в целом. Доминирующим словесным элементом противопоставленного товарного знака [1] является словесный элемент «СНЭКУШКИ», так как он композиционно выделен более крупным шрифтом. Вместе с тем, объем правовой охраны противопоставленного товарного знака [1] включает также слоган «Солнце Кубани в каждом кусочке!», следовательно, исключительное право, в том числе, на указанные словесные элементы принадлежит владельцу противопоставленного товарного знака [1]. Таким образом, словесные элементы «Солнышко Кубани» заявленного обозначения и «Солнце Кубани» противопоставленного товарного знака в части совпадают друг с другом, а в части отличаются формой одного и того же слова, следовательно,

вхождение фонетическое и смысловое сходство сравниваемых обозначений характеризуется вхождением части словесных элементов противопоставленного товарного знака [1] в заявленное обозначение. При этом учитывая разные доминирующие элементы, разный характер обозначений и шрифтовое исполнение в данном случае установлена низкая степень сходства обозначений.

В противопоставленном товарном знаке [3] словесные элементы «Солнышко Кубани» фонетически, семантически и графически тождественны словесным элементам заявленного обозначения в силу чего степень их сходства является высокой близкой к тождеству.

Противопоставленный товарный знак [2] состоит исключительно из словесного элемента «Под кубанским солнцем».

С точки зрения фонетики словесные элементы «Солнышко Кубани» и «Под кубанским солнцем» имеют отличия в произношении, однако слова солнце и солнышко, как и слова «Кубани» «Кубанским» являются однокоренными, имеют одинаковую основу слов, поэтому обладают признаками фонетического сходства.

С семантической точки зрения сравниваемые словесные элементы порождают в сознании потребителя сходный ассоциативный ряд с территорией Кубани и ее теплыми климатическими условиями, то есть являются сходными.

С точки зрения графики словесный элемент заявленного обозначения и противопоставленный товарный знак [2], выполнены буквами русского алфавита, следовательно, способны ассоциироваться друг с другом.

Таким образом, обозначение по заявке №2018716028 и противопоставленный товарный знак [2] характеризуются высокой степенью сходства близкой к тождеству.

Вероятность смешения обозначения по заявке №2018716028 и противопоставленных товарных знаков [1-3] определяется исходя из степени их сходства и степени однородности товаров (услуг), для маркировки которых они предназначены (см. пункт 162 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 № 10).

В связи с этим коллегией исследована однородность заявленных товаров и услуг товарам и услугам противопоставленных товарных знаков [1-3].

Товары 29 класса МКТУ «айвар [консервированный перец]; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; водоросли морские консервированные; горох консервированный; грибы консервированные; икра баклажанная; икра кабачковая; капуста квашеная; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; корнишоны; лук консервированный; овощи консервированные; оливки консервированные; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; сок лимонный для кулинарных целей; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; трюфели консервированные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; хумус [паста из турецкого гороха]; чеснок консервированный; чечевица консервированная; ягоды консервированные; гуакамоле [пюре из авокадо]; мясо консервированное; рыба консервированная», в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, представляют собой продукты консервированные. Данные товары однородны товарам 29 класса МКТУ «анчоусы неживые; варенье имбирное; водоросли морские обжаренные; кольца луковые» противопоставленного товарного знака [1], и товарам 29 класса МКТУ «бобы консервированные; бобы соевые консервированные; варенье; овощи консервированные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте» противопоставленного товарного знака [2].

Заявленные товары 29 класса МКТУ «белки для кулинарных целей; белок яичный; желток яичный; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закваска сычужная; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло сливочное; масло соевое

пищевое; маргарин; йогурт; кефир [напиток молочный]; коктейли молочные; кумыс [напиток молочный]; крем сливочный; молоко; молоко сгущенное; молоко сухое; продукты молочные; простокваша [скисшее молоко]; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [сквашенные сливки]; сыворотка молочная; сырники; сыры; напитки молочные с преобладанием молока; заменители молока; изделия из сои порционные; изделия из тофу порционные; закуски легкие на основе фруктов; изделия колбасные; икра; икра рыб обработанная; гнезда птичьи съедобные; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; корн-доги; котлеты из тофу; котлеты соевые; бульоны; клемы [неживые]; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; лосось неживой; мидии неживые; голотурии неживые; дичь; желатин; моллюски неживые; насекомые съедобные неживые; омары неживые; пыльца растений, приготовленная для пищи; раки неживые; ракообразные неживые; сардины неживые; сельдь неживая; птица домашняя неживая; сало; свинина; субпродукты; экстракты мясные; эскамолес [съедобные личинки муравьев]; яйца улитки; ветчина; клипфиск [треска солено-сушеная]; клей рыбий пищевой; колбаса кровяная; крокеты; кукуруза сахарная, обработанная; лецитин для кулинарных целей; мармелад, за исключением кондитерских изделий; мозг костный пищевой; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко с повышенным содержанием белка; молоко соевое; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо; мясо лиофилизированное; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; паста томатная; паста фруктовая прессованная; паштеты из печени; пектины для кулинарных целей; печень; пикули; порошок яичный; пульткоги [корейское мясное блюдо]; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; салаты овощные; салаты фруктовые; семена обработанные; сливки

растительные; смеси жировые для бутербродов; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; супы; супы овощные; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; тахини [паста из семян кунжута]; творог соевый; трепанги неживые; фалафель; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; филе рыб; фрукты глазированные; фрукты замороженные; эгг-ног безалкогольный; экстракты водорослей пищевые; юба [спаржа соевая]; яйца» однородны товарам 29 класса МКТУ «овощи, подвергнутые тепловой обработке; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; якитори; оладьи картофельные» противопоставленного знака [1] и товарам «лосось; лук консервированный; маргарин; маринад из шинкованных овощей с острой приправой; мармелад; масла; масла растительные; масло арахисовое; масло какао; масло кокосовое; масло сливочное; мидии [неживые]; мозг костный пищевой; моллюски [неживые]; молоко; молоко соевое [заменитель молока]; мука рыбная для употребления в пищу; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; овощи консервированные; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; оладьи картофельные; оливки консервированные; омары [неживые]; паста томатная; паштеты из печени; пектины пищевые; печень; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; продукты из соленого свиного окорока; продукты молочные; продукты питания на базе ферментированных овощей [ким чи]; продукты рыбные; простокваша; протеины пищевые; птица; птица домашняя [неживая]; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре яблочное; ракообразные [неживые]; рыба; рыба [неживая]; рыба консервированная; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сардины; свинина; сельдь; сливки взбитые; смеси жировые для бутербродов; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; солонина; сосиски в сухарях; составы для приготовления бульона; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сыры; таини [тесто из зерен кунжута]; творог соевый; трепанги [неживые]; трюфели консервированные; тунец; устрицы [неживые]; ферменты сычужные; филе рыбное; финики; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные;

фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фрукты сушеные; хлопья картофельные; хьюмос [тесто из турецкого гороха]; цедра фруктовая; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы фруктовые; экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; яйца улитки; яйца противопоставленного товарного знака [2]. Сравниваемые товары относятся к товарам одинаковых родовых групп «Готовые продукты», «Мясные продукты», «яйца и яичные продукты», «Неживое сырое мясо и рыба», «Масла и жиры», «Молочные продукты». Сопоставляемые товары в высокой степени однородны друг другу так как соотносятся по родовому признаку, имеют сходные свойства и назначение, условия реализации, а кроме того, представляют собой товары широкого производства, при приобретении которых потребитель проявляет меньшую внимательность и осмотрительность и может легко перепутать того или иного производителя.

Товары 32 класса МКТУ *«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; напитки энергетические; 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 напитков; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков»*, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, однородны товарам 32 класса МКТУ «минеральные и

газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; арахисовое молоко (безалкогольный напиток); безалкогольные напитки фруктовые; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды (напитки); воды столовые; изотонические напитки; коктейли безалкогольные; лимонады; миндальное молоко (напиток); напитки на основе молочной сыворотки; овощные соки (напитки); оршад; сарсапарель (безалкогольный напиток); сиропы для лимонадов; сок томатный (напиток); соки фруктовые с мякотью (нектары) (безалкогольные); составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральных вод; шербеты (напитки); эссенции для изготовления напитков» противопоставленного товарного знака [3]. Сравниваемые товары могут быть объединены в родовую группу товаров «безалкогольные напитки».

Все вышеперечисленные товары характеризуются высокой степенью однородности, так как представляют собой товары одной родовой группы, имеют близкое назначение и свойства, круг потребителей и условия реализации.

Товары 32 класса МКТУ «*коктейли на основе пива; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; вино ячменное [пиво]; составы для изготовления ликеров; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива*», перечисленные в перечне заявленного обозначения, однородны товарам 32 класса МКТУ «*солодовое сусло; сусла*» противопоставленного товарного знака [3]. Сравниваемые товары соотносятся друг с другом как "пиво" и "ингредиенты для изготовления пива". При этом ПИВО - слабоалкогольный (от 1,5 до 6 объемных % спирта) пенистый напиток; изготавливается спиртовым брожением сусла из солода, хмеля и воды, в которое иногда добавляют рис и сахар (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/enc1p/36810>). Следовательно, солодовое сусло необходимый ингредиент для производства пива, а учитывая высокую степень сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [3], товары, маркированные ими, могут быть восприняты как товары одного производителя. Эти товары являются корреспондирующими друг другу, поэтому имеют признаки однородности.

Заявленные услуги 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оформление рекламных материалов; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов /прокат торговых стоек; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш /реклама наружная; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; телемаркетинг; торговля оптовая фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; торговля розничная фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов

для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги манекенищиков для рекламы или продвижения товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги рекламные "оплата за клик" /услуги PPC; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» представляют собой услуги продвижения товаров и являются однородными следующим услугам 35 класса МКТУ *«демонстрация товаров; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или интернет-сайтов; продвижение продаж для третьих лиц»* противопоставленного товарного знака [2]. Кроме того указанные услуги продвижения товаров являются сопутствующими товарам 29 класса МКТУ, в отношении которых установлена высокая однородность, следовательно, в отношении таких услуг охрана не может быть предоставлена.

Кроме того, коллегия обращает внимание на то, что в рамках оспариваемого решения Роспатента указано на снятие противопоставления с товарным знаком по свидетельству №251747 в отношении товаров 29 класса МКТУ, так как именно в отношении указанных товаров от владельца противопоставленной регистрации [3] получено письмо-согласие на имя заявителя. Вместе с тем согласия на регистрацию обозначения по заявке №2018716028 в отношении остальных товаров и услуг 32, 35, 39, 43 классов МКТУ владелец противопоставленного товарного знака [3] не предоставлял, следовательно, не было оснований для регистрации заявленного обозначения в отношении товаров и услуг, однородных с товарами и услугами указанного противопоставления.

В частности услуги 35 класса МКТУ *«абонирование телекоммуникационных услуг для третьих лиц; агентства по коммерческой информации; анализ себестоимости; аудит коммерческий; аудит финансовый; бизнес-услуги посреднические по подбору потенциальных частных инвесторов и предпринимателей, нуждающихся в финансировании; бюро по найму; ведение автоматизированных баз данных; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая;*

исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации по управлению персоналом; консультации профессиональные в области бизнеса; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в связях с общественностью; маркетинг целевой; менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; написание резюме для третьих лиц; обзоры печати; обновление и поддержание информации в регистрах; обновление и поддержка информации в электронных базах данных; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; обработка текста; организация подписки на газеты для третьих лиц; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; поиск поручителей; помощь административная в вопросах тендера; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; посредничество коммерческое [обслуживание]; предоставление деловой информации через веб-сайты; предоставление информации в области деловых и коммерческих контактов; прогнозирование экономическое; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат фотокопировального оборудования; регистрация данных и письменных сообщений; репродуцирование документов; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; сведения о деловых операциях; систематизация информации в компьютерных базах данных; службы консультативные по управлению бизнесом; согласование деловых контрактов для третьих лиц; согласование и заключение коммерческих операций для третьих лиц; составление налоговых деклараций; составление отчетов о счетах; тестирование психологическое при подборе персонала; управление бизнесом временное; управление внешнее административное для компаний; управление гостиничным бизнесом; управление деятельностью внештатных сотрудников; управление коммерческими проектами для строительных проектов; управление программами часто путешествующих; услуги в области общественных отношений; услуги конкурентной

разведки; услуги машинописные; услуги по исследованию рынка; услуги по напоминанию о встречах [офисные функции]; услуги по оптимизации трафика веб-сайта; услуги по переезду предприятий; услуги по подаче налоговых деклараций; услуги по программированию встреч (офисные функции); услуги по составлению перечня подарков; услуги по сравнению цен; услуги секретарей; услуги стенографистов; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; услуги телефонных ответчиков для отсутствующих абонентов; услуги фотокопирования; экспертиза деловая», в отношении которых испрашивается регистрации заявленного обозначения, представляют собой бизнес-услуги, услуги информационно-справочные, услуги офисной службы. В то же время услуги 35 класса МКТУ «административная деятельность в сфере бизнеса, офисная служба, в том числе подготовка платежных документов» противопоставленного товарного знака [3] представляют собой услуги той же родовой группы. При этом информационно-справочные услуги сопутствуют услугам по исследованию рынка, маркетингу. Сравнимые услуги характеризуются совпадением по родо-видовому признаку, а также аналогичными условиями оказания, кругом потребителей и назначением, являются в высокой степени однородными друг другу.

Услуги 39 класса МКТУ «авиаперевозки; аренда автобусов; аренда водного транспорта; аренда гаражей; аренда крытых стоянок для транспортных средств; аренда летательных аппаратов; аренда мест для стоянки автотранспорта; аренда погребов винных электрических; аренда складов; аренда тракторов; бронирование билетов для путешествий; бронирование путешествий; бронирование транспортных средств; буксирование; буксирование в случае повреждения транспортных средств; бутилирование /услуга розлива в бутылки; доставка газет; доставка корреспонденции; доставка пакетированных грузов; доставка товаров; доставка товаров, заказанных по почте; доставка цветов; информация о движении; информация по вопросам перевозок; информация по вопросам хранения товаров на складах; логистика транспортная; организация круизов; организация транспорта для туристических маршрутов; перевозка в бронированном транспорте; перевозка грузовым автотранспортом; перевозка гужевым транспортом; перевозка и хранение

отходов; перевозка мебели; перевозка на лихтерах; перевозка на пармах; перевозка при переезде; перевозка путешественников; перевозка ценностей под охраной; перевозки автобусные; перевозки автомобильные; перевозки баржами; перевозки водным транспортом; перевозки железнодорожные; перевозки морские; перевозки пассажирские; перевозки речным транспортом; перевозки санитарные; перевозки трамвайные; переноска грузов; посредничество в морских перевозках; посредничество при перевозках; предоставление информации в области маршрутов движения; прокат автомобилей; прокат вагонов; прокат водолазных колоколов; прокат водолазных костюмов; прокат гоночных машин; прокат двигателей для летательных аппаратов; прокат железнодорожного состава; прокат инвалидных кресел; прокат контейнеров для хранения товаров; прокат лошадей; прокат морозильных камер; прокат навигационных систем; прокат рефрижераторов; прокат транспортных средств; работы погрузочно-разгрузочные; работы разгрузочные; расфасовка товаров; упаковка товаров; франкирование корреспонденции; фрахт [перевозка товаров на судах]; хранение лодок; хранение товаров; хранение товаров на складах; экспедирование грузов; услуги автостоянок; услуги водителей; услуги водного прогулочного транспорта; услуги каршеринга; услуги курьеров [доставка корреспонденции или товаров]; услуги по упаковке подарков; услуги такси; услуги транспортные; услуги транспортные для туристических поездок; посредничество при фрахтовании; фрахтование; сопровождение путешественников», перечисленные в перечне заявки №2018716028, однородны услугам 39 класса МКТУ “транспорт [перевозки]; упаковка и хранение товаров; организация путешествий; доставка пакетированных грузов; доставка товаров; доставка товаров, заказанных по почте; завертывание товаров; информация по вопросам перевозок; информация по вопросам хранения товаров на складах; перевозка грузовым автотранспортом; переноска грузов; предварительный заказ транспортных средств; прокат контейнеров для хранения товаров; прокат рефрижераторов; служба перевозок; служба курьеров (доставка корреспонденции или товаров); услуги автоводителей; хранение товаров на складах; экспедирование грузов” противопоставленного товарного знака [3]. Сравниваемые услуги соотносятся друг с другом по родо-видовому признаку

(перевозка и доставка товаров, транспортная логистика, организация путешествий, упаковка и хранение товаров, а также сопутствующие им услуги по прокату и аренде соответствующих видов транспортных средств, контейнеров, охлаждающего оборудования), имеют сходное назначение (перемещение груза, сохранение целостности изделия, обеспечение круиза или иного вида туристического транспортного обслуживания), условия оказания (транспортными организациями, складами, туроператорами), круг потребителей, и поэтому, являются в высокой степени однородными друг другу.

Услуги 43 класса МКТУ *«закусочные; кафе; кафетерии; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат раздаточных устройств [диспенсеров] для питьевой воды; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баров; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашику; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"»,* перечисленные в перечне заявленного обозначения, представляют собой услуги родовой группы «Обеспечение питанием» как и услуги 42 класса МКТУ *«обеспечение пищевыми продуктами и напитками; буфеты; буфеты общественные (на предприятиях и т.д.); закусовые; кафе; кафетерии; обслуживание баров; обслуживание обедов, свадеб и т.п.; рестораны; рестораны самообслуживания»* противопоставленного товарного знака [3].

Таким образом, сравниваемые товары 29, 32 классов МКТУ и услуги 35, 39, 43 классов МКТУ являются в высокой степени однородными друг другу.

Ввиду установленной высокой степени однородности сравниваемых товаров 29, 32 классов МКТУ и указанных выше услуг 35, 39, 43 классов МКТУ, а также ввиду установленного сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-3], коллегия делает вывод о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения.

Учитывая изложенное, регистрация обозначения по заявке №2018716028 в качестве товарного знака противоречит требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса как нарушающее исключительное право владельцев противопоставленных

товарных знаков, в отношении однородных товаров 29, 32 классов МКТУ и услуг 35, 39, 43 классов МКТУ.

В то же время услуги 39 класса МКТУ *“водораспределение; запуск спутников для третьих лиц; операции спасательные [транспорт]; подъем затонувших судов; пополнение банкоматов наличными деньгами; распределение электроэнергии; распределение энергии; сбор вторсырья [транспорт]; служба ледокольная; служба лоцманская; снабжение питьевой водой; транспортировка трубопроводная; управление шлюзами; услуги по спасанию имущества; услуги по спасанию судов; услуги спасательные подводные; хранение данных или документов в электронных устройствах”*, указанные в перечне товарного знака по заявке №2018716028, представляют собой услуги родовых групп, не связанных с доставкой грузов, товаров или туристическим обслуживанием, данные услуги представляют собой публичные услуги, оказываемые учреждениями населению. Кроме того, услуги 43 класса МКТУ *«агентства по обеспечению мест [гостиницы, пансионаты]; аренда временного жилья; аренда помещений для проведения встреч; базы отдыха; бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионатах; бронирование мест для временного жилья; гостиницы; дома для престарелых; мотели; пансионаты; пансионаты для животных; прокат осветительной аппаратуры; прокат палаток; прокат передвижных строений; службы приема по временному размещению [управление прибытием и отъездом]; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги кемпингов; ясли детские»*, перечисленные в перечне заявленного обозначения, представляют собой услуги размещения, которые не являются однородными с услугами обеспечения питанием противопоставленного товарного знака [3]. Регистрация обозначения по заявке №2018716028 в отношении перечисленных выше услуг 39 класса МКТУ соответствует требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.07.2021,
изменить решение Роспатента от 07.09.2020 и зарегистрировать товарный знак
по заявке №2018716028 с учетом дополнительных оснований.**