

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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 03.10.2022, поданное ООО «РЕКА», Россия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022734179, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2022734179, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 26.05.2022, заявлено на регистрацию в качестве

товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 29, 32, 33, 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 21.07.2022 о государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; 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]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы безалкогольные для приготовления напитков; составы для производства газированной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков». В отношении иных заявленных товаров 32 класса МКТУ, а также всех товаров и услуг 29, 33, 35, 43 классов МКТУ было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (далее – решение Роспатента). Указанное решение Роспатента было основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Так, согласно решению Роспатента заявленное обозначение сходно до степени смешения со следующими товарными знаками:

- «PUNK», зарегистрированным по свидетельству №709423 (1) с приоритетом от 21.08.2018, на имя ООО "Стратфорд Глобал", Россия, в отношении однородных товаров и услуг 29, 35, 43 классов МКТУ;

- «PUNK» по международной регистрации №1285220 (2) с приоритетом от 08.12.2015, на имя компании «Brewdog Plc», Шотландия, в отношении товаров 32 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 32, 33 классов МКТУ.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные словесные товарные знаки (1-2) не являются сходными до степени смешения;

- общая композиция заявленного обозначения выстроена таким образом, что потребитель первично выделяет изобразительный элемент в виде бокала красного цвета и лишь потом словесный элемент в белом цвете «PUNKBREW», ориентированный вертикально и требующий большего внимания и концентрации для идентификации. Данный принцип восприятия описан в гештальт-психологии в законе «прегнантности» и заключается в первостепенном восприятии самой простой и стабильной фигуры из всех возможных перцептивных альтернатив;

- таким образом, доминантным элементом в заявленном обозначении является схематичное изображение бокала, выполненного в красном цвете и преобладающего по размерам относительно словесного элемента, ориентированного вертикально по высоте бокала;

- заявленное и противопоставленные ему обозначения имеют сильные визуальные отличия. Словесный элемент заявленного обозначения выполнен оригинальным шрифтом, ориентирован вертикально и однозначно воспринимается как одно слово, поскольку все буквы являются заглавными, между буквами одинаковое расстояние, и они выполнены в одном цвете и одним шрифтом. Противопоставленные словесные элементы выполнены простым шрифтом и ориентированы горизонтально. В целом графическое исполнение заявленного обозначения дополнительно усиливает различия между заявленным обозначением и противопоставленными словесными товарными знаками;

- заявленное обозначение произносится как [панкбру] или [панкбрю], состоит из 5 согласных и 2 гласных звуков, образующих два слога. Противопоставленные обозначения произносятся как [панк], состоят из трёх согласных и одной гласной, образующей, соответственно, один слог. Между словесными товарными знаками (1-2) и заявленным комбинированным обозначением «PUNKBREW» имеются признаки звукового (фонетического) сходства за счет вхождения элемента «PUNK». Тем не менее, наличие в заявленном обозначении части словесного элемента «BREW» существенным образом ослабляет фонетическое сходство, поскольку добавляет количество звуков и слогов. Таким образом, фонетически обозначения тоже не являются сходными до степени смешения;

- словесный элемент «PUNKBREW» заявленного обозначения не имеет смыслового значения, тогда как слово «PUNK» переводится как «Панк» (<https://dictionary.cambridge.org/ru/словарь/англо-русский/punk>) и означает субкультуру, возникшую в конце 1960-х — начале 1970-х годов в Великобритании, США, Канаде и Австралии, либо её представителя. Таким образом, с точки зрения семантических критериев оценки близости сравниваемых обозначений, можно сделать вывод о том, что применительно к заявленным услугам словесные элементы «PUNK» и «PUNKBREW» не являются сходными;

- представленное заявителем лингвистическое исследование подтверждает, что слово «PUNKBREW» имеет фантазийный характер, а также не является сходным до степени смешения с противопоставленным словесным обозначением «PUNK»;

- практикой Роспатента подтверждается регистрация товарных знаков, включающих словесный элемент «PUNK» и зарегистрированных в отношении 32, 35 и 43 классов МКТУ, с датой приоритета более поздней, нежели у противопоставляемых словесных товарных знаков (товарные знаки по свидетельствам №726930, №788976, №879380).

На основании вышеизложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного

обозначения в качестве знака обслуживания в отношении всех заявленных товаров и услуг 29, 32, 33, 35, 43 классов МКТУ.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены следующие материалы:

1. Заключение специалиста по запросу о проведении лингвистического исследования;
2. Распечатки товарных знаков по свидетельствам №726930, №788976, №879380.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (26.05.2022) поступления заявки №2022734179 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

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

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

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.

Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).



Заявленное обозначение «» является комбинированным и состоит из вертикально ориентированного прямоугольника черного цвета, на фоне которого помещено стилизованное изображение бокала, внутри которого помещена зигзагообразная линия со стрелкой на конце. В правой части знака по вертикали помещен словесный элемент «PUNKBREW», выполненный заглавными буквами латинского алфавита. Анализ словарей основных европейских языков (см. www.slovari.yandex.ru) показал, что словесный элемент «punkbrew» не имеет лексических значений. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в красном, белом, черном, цветовом сочетании в отношении товаров и услуг 29, 32, 33, 35, 43 классов МКТУ.

В решении Роспатента было указано на несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, в рамках чего ему были противопоставлены товарные знаки (1-2).

Противопоставленный товарный знак «PUNK» (1) является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Анализ словарей основных европейских языков (см. www.slovari.yandex.ru) показал, что словесный элемент «punk» переводится с английского на русский язык как «панк, панковых, гнилье». Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров и услуг 29, 35, 43 классов МКТУ.

Противопоставленный знак «PUNK» (2) является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Анализ словарей основных европейских языков (см. www.slovari.yandex.ru) показал, что словесный элемент «punk» переводится с английского на русский язык как «панк, панковых, гнилье». Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 32 класса МКТУ.

При сопоставительном анализе заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков (1-2) коллегия руководствовалась сложившейся правоприменительной судебной практикой 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», согласно которой для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

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. При установлении сходства учитывается, в отношении каких

элементов имеется сходство – сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения.

Для определения сходства сопоставляемые обозначения должны рассматриваться в целом. Различие в деталях не должно играть определяющей роли, так как следует учитывать, что потребитель, как правило, не имеет возможности сравнить два знака, а руководствуется общими впечатлениями, часто нечеткими, о знаке, виденном ранее. При этом в памяти остаются, как правило, отличительные элементы знака.

Поскольку оспариваемый знак является комбинированным, важно установить, какова роль того или иного элемента в его составе.

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

Значимость элемента в комбинированном обозначении зависит также от того, в какой степени этот элемент способствует осуществлению обозначением его основной функции: отличать товары и услуги одних производителей от товаров и услуг других производителей. Вместе с тем, как известно, основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуально, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем.

В состав заявленного обозначения включен изобразительный элемент, представляющий собой вертикально ориентированный прямоугольник, являющийся фоном для словесного и изобразительного элемента в виде бокала. Следует согласиться с заявителем в том, что изображение бокала занимает в обозначении значительное композиционное положение, вместе с тем, как отмечалось выше, в комбинированном обозначении основную индивидуализирующую нагрузку несет именно словесный элемент «PUNKBREW», по которому оно в первую очередь

прочитывается и запоминается потребителем. Тот факт, что словесный элемент помещен по вертикали, не затрудняет его прочтения и не опровергает сделанный выше вывод об основной индивидуализирующей нагрузке, которую выполняет словесный элемент в комбинированном обозначении.

Противопоставленные знаки «PUNK» (1-2) фонетически полностью входят в состав словесного элемента «PUNKBREW» заявленного обозначения и совпадают с его начальной частью, с которой начинается его прочтение потребителями. Изложенное свидетельствует о фонетическом сходстве сравниваемых обозначений. Действительно, сравниваемые обозначения отличаются элементом «BREW», помещенном в конечной части словесного элемента заявленного обозначения, однако, изложенное не свидетельствует об отсутствии их сходства ввиду того, что сходство начальных частей является более значимым при произношении знаков потребителями.

Словесный элемент «PUNKBREW» заявленного обозначения, как указывается заявителем, является фантазийным, следовательно, провести его сравнение по семантическому критерию сходства с противопоставленными знаками (1-2) не представляется возможным. Указанное снижает значение смыслового фактора восприятия сравниваемых обозначений.

Относительно графического критерия сходства установлено следующее. Противопоставленные товарные знаки (1-2) выполнены стандартным шрифтом и не имеют какой-либо дополнительной графической проработки, в этой связи сравнение их по визуальному признаку сходства с заявленным обозначением является не существенным.

С учетом вышеизложенного, коллегия приходит к выводу о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных ему знаков (1-2), установленное на основе фонетического вхождения знаков (1-2) в состав словесного элемента «PUNKBREW» заявленного обозначения, а также при второстепенном значении семантического и графического критериев восприятия.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так

как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Товары 29 класса МКТУ «агар-агар для кулинарных целей; алоэ вера, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; андуйет; анчоусы неживые; арахис обработанный; артишоки консервированные; белки для кулинарных целей; белок яичный; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; бульоны; варенье имбирное; варенье цитрусовое; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; водоросли морские консервированные; голотурии неживые / трепанги неживые; голубцы, фаршированные мясом; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле; дичь; желатин пищевой; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закваска сычужная; закуски легкие на основе фруктов; заменители молока; изделия из сои порционные / котлеты соевые; изделия из тофу порционные / котлеты из тофу; изделия колбасные; изюм; икра; икра баклажанная; икра кабачковая; икра рыб обработанная; имбирь консервированный; имбирь кристаллизованный; имбирь маринованный; йогурт; капуста квашеная; кассуле; кварк; кефир; кимчи; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; клецки картофельные; клипфиск [треска солено-сушеная]; коктейли молочные; колбаса кровяная; кольца луковые; композиции из обработанных фруктов; компоты; консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; конфи утиное; концентраты бульонные; концентраты овощные для приготовления пищи; концентраты фруктовые для приготовления пищи; корн-доги / сосиски в тесте на палочках; корнишоны; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; крем сливочный; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; кукуруза сахарная, обработанная; кумыс; лангусты неживые; лецитин для кулинарных целей; лосось неживой; лук консервированный; маргарин; 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; мидии неживые; миндаль толченый; мозг костный пищевой; моллюски в раковине, неживые; моллюски неживые; молоко; 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 сгущенное; молоко соевое; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; насекомые съедобные неживые; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи обработанные; овощи сушеные; оладьи из тертого картофеля; оладьи картофельные; оливки консервированные; омары неживые; омлеты; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; паста томатная; паста фруктовая прессованная; паштеты из печени; пектины для кулинарных целей; перец консервированный; печень; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; птица домашняя неживая; пудинг белый; пулькоги; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рататуй; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сардины неживые; сате; свинина; сельдь неживая; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; смеси жировые для бутербродов; сметана; соки овощные для приготовления пищи; сок лимонный для кулинарных целей; сок томатный для

приготовления пищи; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; спаржа соевая; спреды на основе овощей; спреды на основе орехов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сырники; сыры; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; тахини; творог; творог соевый / тофу; темпе; трюфели консервированные; тунец неживой; устрицы неживые; фалафель; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; филе рыб; финики; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты обработанные; фундук обработанный; хлопья картофельные; хумус; цветы сухие съедобные; цедра фруктовая; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; шукрут; эгг-ног безалкогольный; экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; ягоды консервированные; яйца; яйца улитки; якитори» заявленного обозначения идентичны или в высокой степени однородны товарам 29 класса МКТУ «мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца; молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые; айвар [консервированный перец]; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; анчоусы неживые; арахис обработанный; артишоки консервированные; белки для кулинарных целей; белок яичный; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; бульоны; варенье имбирное; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; водоросли морские консервированные; гнезда птичьи съедобные; голотурии неживые; трепанги неживые; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле [пюре из авокадо]; желатин; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; закваска сычужная; закуски легкие на основе фруктов; заменители молока; изделия из сои порционные; котлеты соевые; изделия из тофу порционные; котлеты из тофу; изделия колбасные; изделия мучные творожные;

изюм; икра; икра баклажанная; икра кабачковая; икра рыб обработанная; йогурт; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; капуста квашеная; кефир [напиток молочный]; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; клецки картофельные; клипфиск [треска солено-сушеная]; коктейли молочные; колбаса кровяная; кольца луковые; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; корн-доги; сосиски в тесте на палочках; корнишоны; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; крем сливочный; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; кукуруза сахарная, обработанная; кумыс [напиток молочный]; лангусты неживые; лецитин для кулинарных целей; лосось неживой; лук консервированный; маргарин; мармелад, за исключением кондитерских изделий; 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; мидии неживые; миндаль толченый; мозг костный пищевой; моллюски неживые; 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 сгущенное; молоко соевое; молоко сухое; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; насекомые съедобные неживые; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; овощи лиофилизированные; оладьи картофельные; оливки консервированные; омары неживые; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи

обработанные; паста томатная; паста фруктовая прессованная; паштеты из печени; пектины для кулинарных целей; печень; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; продукты рыбные пищевые; простокваша [скисшее молоко]; птица домашняя неживая; пулькоги [корейское мясное блюдо]; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сардины неживые; свинина; сельдь неживая; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; смеси жировые для бутербродов; сметана [сквашенные сливки]; сок лимонный для кулинарных целей; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; спреды на основе орехов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сыры; тахини [паста из семян кунжута]; творог соевый; трюфели консервированные; тунец неживой; устрицы неживые; фалафель; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; филе рыб; финики; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты, консервированные в спирте; фундук обработанный; хлопья картофельные; хумус [паста из турецкого гороха]; цедра фруктовая; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; эгг-ног безалкогольный; экстракты водорослей пищевые; эскамолес [съедобные личинки муравьев]; юба [спаржа соевая]; ягоды консервированные; яйца улитки; якитори» знака (1).

Однородность сравниваемых товаров обусловлена их отнесением к одним родовым группам – продукты готовые из соевых бобов, вещества, добавляемые в продукты питания, ассортимент рыбы, орехи обработанные, продукты консервированные из овощей, продукты растительного происхождения, супы, бульоны и составы для приготовления, варенье, ассортимент мясных продуктов, масла и жиры пищевые, грибы обработанные, продукты готовые из фруктов, птица и дичь, товары из

продуктов животного происхождения, яйца и яйцепродукты, сухофрукты, продукты кисломолочные, напитки молочные, продукты рыбные, морепродукты, фрукты и ягоды обработанные и консервированные, овощи, обработанные термически, соки овощные, продукты готовые пастообразные. Упомянутые группы товаров могут быть произведены одним лицом, иметь совместные условия реализации и одинаковый круг потребителей.

Товары 32 класса МКТУ «вино ячменное [пиво]; коктейли на основе пива; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива», а также товары 33 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; 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; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы безалкогольные для приготовления напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков» заявленного обозначения однородны

по отношению к товарам 32 класса МКТУ «beer; lager» (пиво, лагер) знака (2) ввиду отнесения их к одной родовой группе – алкогольные напитки (а также составы для их изготовления). Указанные виды товаров могут исходить из единого источника происхождения (компаний, осуществляющей производство алкогольной продукции), быть взаимодополняемыми, взаимозаменяемыми, изготавливаться из одинакового сырья и реализовываться на соседних полках в магазинах.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 35 класса МКТУ, связанных с продвижением товаров, включая услуги рекламы, услуги по продаже товаров. В перечень услуг 35 класса МКТУ включен широкий перечень услуг, также относящихся к упомянутым видам деятельности, что свидетельствует об их однородности. Так, сравниваемые услуги могут быть оказаны одним лицом в отношении одного круга потребителей.

Услуги 43 класса МКТУ «закусочные; информация и консультации по вопросам приготовления пищи; кафе; кафетерии; прокат кухонного оборудования; прокат мебели, столового белья и посуды; рестораны; рестораны самообслуживания; создание кулинарных скульптур; украшение еды; украшение тортов; услуги баров; услуги кальянных; услуги личного повара; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом; услуги ресторанов вашоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"; услуги столовых» заявленного обозначения идентичны или в высокой степени однородны услугам 43 класса МКТУ «услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; закусовые; 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 вашоку; услуги ресторанов лапши "удон" и "соба"» знака (1).

Однородность сравниваемых услуг обусловлена тем, что они относятся к услугам предприятий общественного питания, а также тесно связанными с ними консультационными услугами по приготовлению пищи, а также услугами,

связанными с прокатом кухонного оборудования, посуды, белья и мебели. Данные услуги объединены одной целью (обеспечение едой и напитками), могут оказываться совместно одним лицом.

Однородность сравниваемых услуг в возражении не оспаривается.

В отношении анализа однородности товаров и услуг, для которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и в отношении которых зарегистрированы противопоставленные знаки (1, 2), коллегия учитывала, что вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров. 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 (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Постановление Пленума Верховного Суда). В рассматриваемом случае было установлено сходство сравниваемых обозначений, а также высокая степень однородности сравниваемых товаров и услуг, что может привести к высокой вероятности смешения данных товаров и услуг, маркированных сравниваемыми обозначениями, в гражданском обороте.

Для установления нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и заявленного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров, в связи с чем вывод о сходстве сравниваемых обозначений и об однородности вышеуказанных товаров и услуг, является достаточным основанием для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

При этом, коллегия соглашается с мнением, изложенным в решении Роспатента о том, что заявленное обозначение и противопоставленные знаки (1-2) могут быть восприняты как знаки, принадлежащие одному производителю, используемые в результате ребрендинга, направленного на изменение обозначений,

используемых для маркировки товаров (услуг). В связи с чем, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя может вызвать у потребителя представление о принадлежности этих товаров (услуг) одному производителю, что также свидетельствует о возможности его дезориентации.

Заявитель приводит примеры регистраций со словесным элементом «PUNK» (свидетельства №726930, №788976, №879380), зарегистрированные при наличии противопоставлений (1-2). Вместе с тем, представленные заявителем примеры регистраций не могут выступать в качестве убедительных мотивов в защиту регистрации заявленного обозначения, поскольку не всегда имеются сведения о том, что предыдущее решение принято при сравнимых фактических обстоятельствах и в схожей правовой ситуации. Делопроизводство по каждой заявке ведется отдельным независимым порядком с учетом обстоятельств каждого конкретного дела.

Что касается заключения (1), то оно отражает частное мнение специалиста (научного сотрудника Института лингвистических исследований), а значение для дела в данном случае может иметь мнение рядовых потребителей соответствующих товаров и услуг 29, 32, 33, 35, 43 классов МКТУ, которые в общем случае не являются филологами и лингвистами.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 03.10.2022, оставить в силе решение Роспатента от 21.07.2022.