

**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 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 22.12.2020, поданное ООО "Невада-Восток", Хабаровский край, Хабаровский район, с. Тополево (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019729019 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2019729019, поданной 18.06.2019, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 06, 16, 21, 22, 24, 25, 26, 28, 29, 30, 31, 32, 33, услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки заявлено комбинированное обозначение



в цветовом сочетании: «синий, красный, белый».

Решение Роспатента от 26.11.2020 о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019729019 в отношении товаров 05 (части), 06, 16 (части), 22, 24, 25, 26, 31, 33 классов МКТУ было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение [1] в отношении всех товаров 03, части товаров 05, части товаров 16, всех товаров 21, 28, 29, 30, 32 классов МКТУ, а также всех услуг 35 класса МКТУ не соответствует

требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с товарными знаками:

- с товарным знаком **ДОБРЫЙ ДЕНЬ** [2] по свидетельству № 661405 (приоритет от 12.12.2016), зарегистрированным ранее на имя Акционерного общества "Алтайская крупа", 659540, Алтайский край, Советский р-н, с. Советское, пер. Алтайский, 21, в отношении однородных товаров 05, 16, 30 классов МКТУ;

- с товарным знаком **ДОБРЫЙ ДЕНЬ** [3] по свидетельству № 513069 (приоритет от 12.12.2012), зарегистрированным ранее на имя Общества с ограниченной ответственностью "Красный Луч", 141143, Московская область, Щелковский р-н, д. Медвежьи Озера, ул. Юбилейная, 5А, в отношении однородных товаров 29, 32 классов МКТУ;



Добрый День

- с товарным знаком **Добрый День** [4] по свидетельству № 458671 (приоритет от 25.10.2010, срок действия регистрации продлен до 25.10.2030), зарегистрированным ранее на имя Общества с ограниченной ответственностью "Добрый День-Косметик", 450078, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Владивостокская, 1А, в отношении однородных товаров и услуг 03, 21, 28, 35 классов МКТУ;

- с товарным знаком **ДОБРЫЙ ДЕНЬ** [5] по свидетельству № 321292 (приоритет от 24.11.05, срок действия регистрации продлен до 24.11.2025), зарегистрированным ранее на имя Открытого акционерного общества "РОТ ФРОНТ", 115184, Москва, 2-й Новокузнецкий пер., 13/15, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 22.12.2020 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 26.11.2020.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- в возражении заявитель указывает на процедуру выделения заявки в отношении товаров 29, 30, 31, 32, 33 классов МКТУ, которые являются неоднородными с

товарами 03, 05, 06, 16, 21, 22, 24, 25, 26, 28, 35 классов МКТУ, указанными в первоначальной заявке;

- заявителем также предоставлено от правообладателя товарного знака по свидетельству № 458671 [4] письмо-согласие на регистрацию заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака в отношении всех указанных в заявке № 2019729019 товаров и услуг 03, 21, 28, 35 классов МКТУ.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров и услуг.

В подтверждение своих доводов заявителем к материалам дела было приложено согласие от ООО «Добрый День-Косметик» - [6].

В удовлетворении просьбы о выделении заявки из первоначальной заявки в отношении всех заявленных товаров 29, 30, 31, 32, 33 классов МКТУ было отказано заявителю (форма 232 от 04.02.2021 г.) на основании пункта 2 статьи 1502 Кодекса, поскольку товары заявленного перечня выделенной заявки однородны товарам из содержащегося в первоначальной заявке перечня. А именно, товары 32 класса МКТУ «вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые», содержащиеся в перечне выделенной заявки, однородны товарам 05 класса МКТУ «воды минеральные для медицинских целей», содержащимся в перечне первоначальной заявки; товары 32 класса МКТУ «напитки обогащенные протеином спортивные», содержащиеся в перечне выделенной заявки, однородны товарам 05 класса МКТУ «добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных», содержащимся в перечне первоначальной заявки; товары 30 класса МКТУ «хлеб; хлеб из пресного теста», содержащиеся в перечне выделенной заявки, однородны товарам 05 класса МКТУ «хлеб диабетический для медицинских целей», содержащимся в перечне первоначальной заявки; товары 30 класса МКТУ «мясо лиофилизированное», содержащиеся в перечне выделенной заявки, однородны товарам 05 класса МКТУ «мясо лиофилизированное для медицинских целей», содержащимся в перечне первоначальной заявки; товары 30 класса МКТУ «чай; чай со льдом», содержащиеся в перечне выделенной заявки, однородны товарам

05 класса МКТУ «чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; сбор чайный противоастматический», содержащимся в перечне первоначальной заявки.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, поступившего 22.12.2020, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (18.06.2019) заявки № 2019729019 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения [1] включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с 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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя.

Согласие не может быть отозвано правообладателем. Абзац 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, пункт 46 Правил.

Согласно требованиям пункта 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 требованиям пункта 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 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявлении обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (1) – (3) настоящего пункта. Признаки, перечисленные в подпунктах (1) – (3) настоящего пункта, 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 и т.д.

В соответствии с пунктом 46 Правил согласие правообладателя составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки. В этом же пункте указаны сведения, наличие которых проверяется при рассмотрении письма-согласия.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение



[1] является комбинированным, словесный элемент «ВСЕГДА ДОБРЫЙ ДЕНЬ» выполнен в три строки буквами русского алфавита оригинальным шрифтом на фоне стилизованных фигур: овала, прямоугольника, линий с разрывом. Регистрация заявленного обозначения [1] в качестве знака обслуживания испрашивается в отношении товаров 03, 05, 06, 16, 21, 22, 24, 25, 26, 28, 29, 30, 31, 32,

33, услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, в цветовом сочетании: «синий, красный, белый».

В заключении по результатам экспертизы заявленному обозначению [1] в рамках требований пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса противопоставлены следующие товарные знаки:

- **ДОБРЫЙ ДЕНЬ** [2] по свидетельству № 661405 (приоритет от 12.12.2016). Правообладатель: АО "Алтайская крупа", Алтайский край, Советский р-н, с. Советское. Правовая охрана товарного знака действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 05, 16, 30 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства;
- с товарным знаком **ДОБРЫЙ ДЕНЬ** [3] по свидетельству № 513069 (приоритет от 12.12.2012). Правообладатель: ООО "Красный Луч", Московская область, Щелковский р-н, д. Медвежьи Озера. Правовая охрана товарного знака действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства;
- с товарным знаком  **Добрый День** [4] по свидетельству № 458671 (приоритет от 25.10.2010, срок действия регистрации продлен до 25.10.2030). Правообладатель: ООО "Добрый День-Косметик", Республика Башкортостан, г. Уфа. Правовая охрана товарного знака действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 03, 21, 28, 35 классов МКТУ в цветовом сочетании «белый, синий, красный»;
- с товарным знаком **ДОБРЫЙ ДЕНЬ** [5] по свидетельству № 321292 (приоритет от 24.11.05, срок действия регистрации продлен до 24.11.2025). Правообладатель: ОАО "РОТ ФРОНТ", Москва. Правовая охрана товарного знака действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Сравниваемые заявленное обозначение [1] и противопоставленные товарные знаки [2,3,5] содержат в своем составе фонетически и семантически тождественный словесный элемент «ДОБРЫЙ ДЕНЬ», что обуславливает их сходство по фонетическому и семантическому критериям сходства словесных обозначений. Словесный элемент «Добрый День» противопоставленного товарного знака [4], несмотря на выполнение первых букв с использованием латинского алфавита, не утратил словесного характера и прочитывается однозначно: «Добрый День», что обуславливает фонетическое тождество, а также одинаковые смысловые образы со словесным элементом «ДОБРЫЙ ДЕНЬ» заявленного обозначения [1]. Визуальные различия в виде шрифта словесных элементов, цветовом исполнении сравниваемых обозначений носят второстепенный характер с точки зрения их индивидуализирующей нагрузки и не приводят к отсутствию сходства. Сходство сравниваемых обозначений [1] и [2-5] заявителем в возражении не оспаривается.

При анализе материалов дела коллегией были учтены следующие обстоятельства, которые являются основанием для удовлетворения возражения.

К данным обстоятельствам относится то, что правообладателем противопоставленного товарного знака [4] в письме предоставлено безотзывное и бессрочное согласие [6] на регистрацию и использование заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 03, 21, 28, 35 классов МКТУ классов МКТУ.

Правовая норма пункта 6 статьи 1483 Кодекса предусматривает возможность предоставления правовой охраны товарному знаку на территории Российской Федерации с согласия правообладателя товарного знака с ранним приоритетом. С учетом того, что сравниваемые обозначения [1] и [4] являются не тождественными (различия в шрифтовом исполнении словесных элементов «ВСЕГДА ДОБРЫЙ ДЕНЬ» / «Добрый День», разные изобразительные элементы), а сходными, коллегия принимает во внимание согласие [6].

Какими-либо документами о введении потребителей в заблуждение коллегия не располагает. Вместе с тем, в письме-согласии [6] отмечено, что регистрация и использование заявленного обозначения [1] в отношении указанных в согласии товаров и услуг не приведет к смешению среди круга российских потребителей.

В отношении однородности товаров и услуг, указанных в перечне заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2,3,5] коллегия отмечает следующее.

Сравниваемые товары 05 класса МКТУ «молоко сухое для детей; питание детское; смеси молочные сухие для детского питания; смеси питательные детские» заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] идентичны, что свидетельствует об их однородности.

Сравниваемые товары 16 класса МКТУ заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] либо идентичны, либо соотносятся как род (вид) («принадлежности для письма, рисования и черчения», «продукция полиграфическая», «изделия писчебумажные», «материалы и изделия упаковочные», «оборудование и пособия учебные», «принадлежности канцелярские», «принадлежности для письма, рисования и черчения»), имеют общее назначение (для письма, упаковки, обучения и т.д.), круг потребителей, что свидетельствует об их однородности.

Сравниваемые товары 29 класса МКТУ заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [3] либо идентичны, либо соотносятся как род (вид) («продукты животного происхождения», «продукты растительного происхождения», «масла и жиры пищевые», «супы и бульоны, составы для их приготовления», «белки», «продукты готовые, не включенные в другие группы»), имеют общее назначение (для основного питания), круг потребителей, что свидетельствует об их однородности.

Сравниваемые товары 30 класса МКТУ заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2,5] либо идентичны, либо соотносятся как род (вид) («продукция мукомольно-крупяная», «изделия кулинарные готовые», «изделия мучные», «сладкие кушанья, лакомства», «сахара», «продукты натуральные и заменители, напитки на их основе», «продукты пищевые вспомогательные», «лед, мороженое», «приправы, пряности, специи», «соли пищевые», «крахмал и продукты крахмальные», «продукты пчеловодства»), имеют общее назначение (для питания, лакомства и т.п.), круг потребителей, что свидетельствует об их однородности.

Сравниваемые товары 32 класса МКТУ заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [3] либо идентичны, либо соотносятся как род (вид) («напитки, не содержащие алкоголь», «соки и сокосодержащие напитки», «ингредиенты и составы для изготовления напитков»), имеют общее назначение (для питья, утоления жажды и т.п.), круг потребителей, что свидетельствует об их однородности.

Однородность сравниваемых товаров 05, 16, 29, 30, 32 классов МКТУ заявителем не оспаривается.

Таким образом, в отношении части товаров 05, части товаров 16, всех товаров 29, 30, 32 классов МКТУ заявленное обозначение [1] не соответствует требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса и решение Роспатента от 26.11.2020 следует признать правомерным.

Основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в отношении заявленных товаров 03, 21, 28, 35 классов МКТУ с учетом письма-согласия отсутствуют.

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

удовлетворить возражение, поступившее 22.12.2020, изменить решение Роспатента от 26.11.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019729019.