

Приложение
к решению Федеральной службы
по интеллектуальной собственности

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 20.11.2024, поданное ООО «Хлебный дом», Россия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023742542 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «**Звёздное**» по заявке №2023742542, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 18.05.2023, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 31.07.2024 об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ (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 с товарным знаком «**ЗВЁЗДНОЕ**» по свидетельству №707361 с приоритетом от 09.10.2018, правовая охрана которому предоставлена в

отношении однородных товаров 30 класса МКТУ. Правообладателем знака является ООО Кондитерская фабрика «Диво-Хлеб», Россия.

В поступившем возражении, а также в дополнениях к возражению заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы сводятся к следующему:

- Решением Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-151/2024 от 28.10.2024 правовая охрана противопоставленного знака досрочно прекращена в отношении товаров 30 класса МКТУ «блины; бриоши; булки; вафли; зефир [кондитерские изделия]; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения торты: изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; крекеры; кулебяки с мясом; леденцы; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные: палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; птифуры [пирожные]; сладости; сухари; сэндвичи; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортиллы; украшения шоколадные для торты; хлеб; хлеб из пресного теста; хот-доги: чизбургеры [сэндвичи]; шоколад». Решением Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-267/2025 от 03.07.2025 правовая охрана противопоставленного знака досрочно частично прекращена в отношении товаров 30 класса МКТУ «ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; баоцзы [китайские пирожки]; бурито; вареники [шарики из теста фаршированные]; галеты солодовые; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; гренки; дрожжи; закваски; закуски легкие на основе хлебных злаков; киш; клейковина пищевая;

клещки на основе муки; конфитюр молочный; крем заварной; лепешки рисовые; ломпер [лепешка на основе картофеля]; макарон [печение миндальное]; марципан; окономияки [японские пикантные блины]; паштет, запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; порошки пекарские; препараты ароматические пищевые; пудра для кондитерских изделий; рулет весенний; сахар; сахар пальмовый; семена льна для кулинарных целей [приправы]; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; соль поваренная; соль сельдерейная; сухари панировочные; сэмбэй [рисовые крекеры]; ферменты для теста; халва; цзяоцзы [пельмени китайские]». Оставшиеся в перечне противопоставленной регистрации товары 30 класса МКТУ не являются однородными всем заявленным товарам. С учетом вышеизложенного, противопоставленный знак не является препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака;

- то, что один товар может входить в состав другого товара, являясь одним из ингредиентов, об однородности товаров не свидетельствует. Круг потребителей сырья и готовой продукции может сильно различаться. Этот довод подтверждается и судебной практикой, например, в решении Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-299/2018, Постановлении Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу №18АП-13631/2024. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, условия сбыта товаров, круг потребителей, взаимодополняемость. Заявитель считает, что среднестатистический потребитель не сделает вывод, что мука и хлеб, также, как и мороженое и замороженное тесто, имеющие одно наименование, производятся одним и тем же производителем, ввиду их разного способа изготовления (разные ГОСТы), назначения, условий хранения, правил товарного соседства, разных продуктовых полок;

- более того, спорные товары зарегистрированы за заявителем по товарным знакам по свидетельствам №227479 и № 308878 и не должны были быть зарегистрированы за товарным знаком по свидетельству № 707361. Так, заявитель



является правообладателем товарного знака «» по свидетельству №227479 с датой приоритета от 19.03.2001, который зарегистрирован в отношении товаров 30 класса МКТУ «кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока [маниока], саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль, горчица; уксус, соусы [приправы]; пряности; пищевой лед». Также на имя заявителя



зарегистрирован товарный знак «» по свидетельству №308878 с датой приоритета от 17.05.2005. Правовая охрана данного знака распространяется на товары 30 класса МКТУ «товары 30 класса МКТУ: кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока (маниока), саго, заменители кофе; мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое; мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль, горчица; уксус, приправы; пряности; пищевой лед; ароматизаторы; бадьян; бисквиты; блины; бриоши; булки; ванилин; ваниль; вафли; вермишель; вещества ароматические кофейные; вещества подслащающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для пищевого льда; вода морская (для приготовления пищи); глюкоза пищевая; горчица; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе; заменители кофе растительные; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; изделия пирожковые; йогурт замороженный; каперсы; карамели; каши молочные; киш [пироги-запеканки с мелко нарезанными кусочками сала]; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки; куркума пищевая; кускус;

кушанья мучные; лапша; лед для охлаждения; лед пищевой; леденцы; лепешки рисовые; малтоза; мармелад; марципаны; масса сладкая молочная для кондитерских изделий; мед; молочко маточное пчелиное; мороженое; мороженое фруктовое; мука; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; орех мускатный; пастилки; патока; перец; петифуры; печенье; пироги; пицца; помадки; попкорн; порошки для мороженого; пралине; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты мучные; продукты на основе овса; продукты пищевые, содержащие крахмал; прополис; пряники; пряности; пудинги; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; равиоли; резинки жевательные (за исключением используемой для медицинских целей); рис; рулет весенний; семя анисовое; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; солод; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; таблетки дрожжевые; табуле [блюдо из овощей, гороха, масла и лимонного сока]; такое [пресная кукурузная лепешка с начинкой из мяса и овощей]; тапиока; тесто миндальное; тортилы [маисовые лепешки]; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; уксус; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай со льдом; шоколад; экстракт солодовый; эссенции пищевые». Факт регистрации товарных знаков, указанных выше, ставит под сомнение правомерность регистрации в 2019 году сходного до степени смешения товарного знака «Звёздное» по свидетельству №707361 для однородных товаров 30 класса МКТУ.

На основании вышеизложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлены следующие материалы:

1. Распечатка заявки №2023742542;
2. Уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;
3. Ответ на уведомление;
4. Решение об отказе в государственной регистрации товарного знака;
5. Решение Суда по интеллектуальным правам по делу № СИП-151/2024 от 28.10.2024, Решение Суда по интеллектуальным правам по делу № СИП-267/2025 от 03.07.2025;
6. Лист записи о переименовании ООО «Диво-Хлеб» в ООО «Абсолют Натуре»;
7. Свидетельство об ИНН ООО «Абсолют Натуре»;
8. Решение Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-299/2018 от 12.10.2018;
9. Постановление Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда по делу №18АП-13631/2024.

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

С учетом даты (18.05.2023) поступления заявки №2023742542 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 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 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 заявлении 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.

Смыслоное 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).

Звёздное

Заявленное обозначение «**Звёздное**» является словесным и выполнено стандартным шрифтом строчными буквами русского алфавита, начальная буква «З» - заглавная. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия замороженные, в том числе тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; изделия кондитерские замороженные; изделия мучные замороженные; изделия кондитерские мучные замороженные; изделия пирожковые замороженные».

Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, в рамках чего ему был противопоставлен словесный знак «**ЗВЁЗДНОЕ**», выполненный стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена на имя иного лица в отношении товаров 30 класса МКТУ. Согласно Решениям Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-151/2024 от 28.10.2024 и по делу №СИП-267/2025 от 03.07.2025 правовая охрана противопоставленного знака досрочно частично прекращена, ее действие сохранено только для товаров 30 класса МКТУ «ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; бадьян; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блюда на основе лапши; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; булгур; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; ванилин [заменитель ванили]; вермишель; вещества подслащающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; гвоздика [пряность]; горчица; гречиха обработанная; добавки глютеновые для кулинарных целей; загустители для пищевых продуктов; закуски легкие на основе риса; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; изделия макаронные; имбирь [пряность]; йогурт замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей; каперсы; карамели [конфеты]; карри [приправа]; кетчуп [соус]; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кимчхичジョン [оладьи из ферментированных овощей]; киноа обработанная; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; куркума; кускус [крупа]; лапша; лапша соба; лапша удон; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; майонез; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; маринады; мед; мисо [приправа]; молочко

маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; онигири [рисовые шарики]; орех мускатный; орехи в шоколаде; паста соевая [приправа]; патока; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто [соус]; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; подливки мясные; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошок горчичный; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряности; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; релиш [приправа]; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; саго; семена кунжута [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус клюквенный [приправа]; соус соевый; соус томатный; соус яблочный [приправа]; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стабилизаторы для взбитых сливок; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; суши; табуле; такос; тапиока; тартрат калия кислый для кулинарных целей; травы огородные консервированные [специи]; уксус; уксус пивной; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный».

Сравнительный анализ заявленного обозначения «**Звёздное**» и противопоставленного знака «**ЗВЁЗДНОЕ**» показал, что они обладают высокой степенью сходства, приближенной к тождеству. Так, сравниваемые обозначения включают в свой состав фонетически и семантически идентичный словесный элемент «звездное», который исполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита и имеет лишь незначительные графические отличия ввиду того, что в заявлении обозначении он выполнен строчными буквами (только начальная буква «З» заглавная), а в противопоставленном знаке все буквы заглавные.

Сходство знаков в выражении не оспаривается.

Заявленные товары 30 класса МКТУ «изделия замороженные, в том числе тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий» являются однородными товарами 30 класса МКТУ «мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная» противопоставленного знака. Указанное обусловлено тем, что мука – это основное сырье для изготовления теста. Без муки невозможно изготовить тесто, что создает неразрывную технологическую цепочку, обуславливающую тесную взаимосвязь данных видов товаров. Кроме того, данные виды товаров связаны с производством хлебобулочных и мучных изделий, следовательно, имеют близкие потребительские свойства, могут быть взаимозаменяемыми. По мнению коллегии, данные товары могут быть изготовлены одним лицом, их сбыт может совпадать, поскольку они могут реализоваться в одних и тех же торговых местах (отделы продуктовых магазинов, предназначенные для выпечки хлебобулочных и мучных изделий, пекарни, кулинарии, ориентированы на широкого массового потребителя). Потребитель воспринимает их как взаимосвязанные продукты одной ниши (выпечка, кулинария), поэтому вероятность смешения относительно источника происхождения при использовании близких обозначений высока. Отнесение сравниваемых товаров к товарам широкого потребления с низкой степенью

внимательности покупателей увеличивает риск смешения данного ассортимента товаров.

Товары 30 класса МКТУ «изделия кондитерские замороженные; изделия кондитерские мучные» однородны с товарами 30 класса МКТУ «орехи в шоколаде; карамели [конфеты]» противопоставленного знака. Однородность данных товаров обусловлена тем, что они относятся к одной родовой группе – кондитерские изделия, имеют одно функциональное назначение - употребление в пищу в качестве десерта, сладости или лакомства. Они воспринимаются потребителем как часть единой товарной категории - "сладости к чаю", удовлетворяют одну и ту же потребность в получении удовольствия от сладкого. Товары конкурируют за внимание одного и того же потребителя в одной точке продаж. Кроме того, сравниваемые товары могут исходить от одного лица. Так, крупные кондитерские фабрики и пищевые комбинаты производят широкий ассортимент продукции, одна и та же компания может выпускать как мучные кондитерские изделия, так и сахаристые.

Коллегия признает однородными и товары 30 класса МКТУ «изделия кондитерские замороженные; изделия кондитерские мучные» по отношению к противопоставленным товарам 30 класса МКТУ «йогурт замороженный [мороженое]; мороженое; сорбет [мороженое]; стружка ледяная с подслащенными красными бобами», а также неразрывно связанными с производством мороженого товарам 30 класса МКТУ «вещества связующие для мороженого; порошки для приготовления мороженого», являющихся компонентами мороженого, оказывающими влияние на характеристики и качество данных видов продуктов.

Так, согласно словарно-справочным данным под «мороженым» понимается замороженный сладкий продукт из молока, сливок, масла, сахара, соков, ягод и т. п. с добавлением вкусовых и ароматических веществ (см. Большой энциклопедический словарь, 2000, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/202978>). В гражданском обороте существует множество видов мороженого, среди которых: классическое мороженое сливочное, молочное, крем-брюле, пломбир (на основе животных и/или растительных жиров); мелорин - на основе растительных жиров; шербет: мягкое

мороженое на основе фруктов, ягод, соков); фруктовый лёд - относительно твёрдое мороженое на палочке на основе сока, обычно без молока; строганый лёд - с мороженым, кусочками фруктов и сиропом; итальянский лёд - замороженное фруктовое пюре с сиропом; гранита - колотый фруктовый или шоколадный лёд с сахаром; джелато - мягкое мороженое с добавлением ягод, орехов, шоколада и свежих фруктов; фалуде - замороженные нити из пищевого крахмала, с соками и иногда молотыми фисташками; сандей - мягкое мороженое с кусочками фруктов, ягод, шоколада и топпингом; американское парфе - десерт из слоёв мороженого, сливок, йогурта, желе; парфе - десерт-мороженое из слоёв мороженого, сливок, яиц; спагетти-айс - десерт-мороженое в виде макарон; запечённая Аляска - десерт-мороженое на бисквитной подложке с зарумяnenными взбитыми яичными белками; радужный лёд от Dippin' Dots - маленькие твердые шарики-мороженое; банановый сплит, персик Мелба и другие десерты из кусочков фруктов с мороженым, сиропом, орехами, взбитыми сливками и ягодами; фруктовый (например, банановый) фостер - поджаренные фрукты с мороженым, маслом, сахаром и поджигаемым алкоголем и др.

В свою очередь кондитерские изделия – это пищевые продукты обычно с большим содержанием сахара; для приготовления используют патоку, мед, фрукты, муку, масло, пищевые кислоты, желирующие и ароматизированные вещества и т. п. Различают кондитерские изделия сахаристые (конфеты и др.) и мучные (печенье и др.), см. Большой энциклопедический словарь, 2000, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/161554>.

Сопоставляемые вышеуказанные товары 30 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного знака являются однородными, поскольку представляют собой сладкую пищевую продукцию, характеризующуюся общим назначением и потребительскими свойствами (десерт, лакомство), применением аналогичного сырья при изготовлении (сахар, глазурь, какао-порошок, фрукты, орехи и т.д.), общими условиями реализации (например, отделы с замороженными продуктами в магазинах розничной продажи).

Вывод об однородности кондитерских изделий и мороженого подтверждается судебной практикой (см. решение Суда по интеллектуальным правам от 13.07.2017 по делу №СИП-98/2017, решение Суда по интеллектуальным правам от 24.10.2019 по делу №СИП-557/2019, решение Суда по интеллектуальным правам по делу №СИП-124/2016 от 12.12.2016).

По мнению коллегии, однородными являются и заявленные товары 30 класса МКТУ «изделия пирожковые замороженные; изделия мучные замороженные», а также товары 30 класса МКТУ «йогурт замороженный [мороженое]; мороженое; сорбет [мороженое]; стружка ледяная с подслащенными красными бобами» противопоставленной регистрации и тесно связанные с ними товары 30 класса МКТУ «вещества связующие для мороженого; порошки для приготовления мороженого» противопоставленного знака. Так, изделия пирожковые, изделия мучные могут быть представлены в виде сладкой продукции (например, пирожки с фруктами, повидлом, вареньем; кексы, вафли, пряники, печенье с шоколадом, пирожные), в связи с чем они совпадают с мороженым по назначению (десерт, лакомство), сырью, используемому при их изготовлении (сахар, глазурь, какао-порошок, фрукты, орехи и т.д.), общим каналам сбыта и условиям хранения (например, отделы с замороженными продуктами в магазинах розничной продажи). Крупные пищевые холдинги и компании, выпускающие замороженные полуфабрикаты, часто имеют в своем ассортименте как мучные изделия (например, пирожки, пирожные), так и мороженое. Торговые сети закупают эти товары у одних и тех же дистрибуторов, специализирующихся на заморозке.

Обобщая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о высокой степени сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака, приближенной к тождеству, а также об однородности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ, что обуславливает высокую вероятность смешения сравниваемых товаров, маркированных сравниваемыми обозначениями, в гражданском обороте.

При этом 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, является достаточным основанием для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В рамках доказывания отсутствия однородности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ заявитель приводит в судебную практику, вместе с тем в указанных ООО «Хлебный дом» судебных делах исследуются обстоятельства не идентичные рассматриваемому возражению, в связи с чем они не могут быть положены в подтверждение доводов заявителя.

В возражении заявитель ссылается на наличие у него прав на товарные знаки



«**Звездный**», «**Звездный**» (свидетельство №227479 с датой приоритета от 19.03.2001, свидетельство №308878 с датой приоритета от 17.05.2005), зарегистрированные в отношении товаров 30 класса МКТУ, что, по мнению данного лица, свидетельствует о возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. Вместе с тем наличие данных товарных знаков никак не снимает установленного выше по тексту заключения факта сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака, а также однородности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ.

Несмотря на более ранние права заявителя на вышеприведенные товарные знаки по свидетельствам №227479, №308878, регистрации противопоставленного знака не была оспорена и является действующей, поэтому противопоставление знака по свидетельству №707361 в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса является правомерным, поскольку отсутствуют обстоятельства для его снятия.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.11.2024,
оставить в силе решение Роспатента от 31.07.2024.**