

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела поступившее 26.11.2021 возражение индивидуального предпринимателя Тагызаде Эльшана Алисафтар Оглы, Азербайджанская Республика (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020749863 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

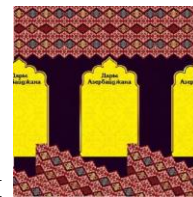
Обозначение по заявке № 2020749863 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 10.09.2020 на имя заявителя в отношении товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «**Дары Азербайджана**», выполненное буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 30.09.2021 о государственной регистрации товарного знака. Отказ в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении части приведенных в заявке товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ был мотивирован в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное

обозначение сходно до степени смешения с товарными знаками



по свидетельству № 775471,



по свидетельству № 465448 и



по свидетельству № 769203, охраняемыми на имя другого лица и имеющими более ранние приоритеты, в отношении приведенных в заявке товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ, однородных товарам 32 класса МКТУ противопоставленных регистраций товарных знаков.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 26.11.2021 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 30.09.2021.

Доводы возражения сводятся, в частности, к тому, что сравниваемые знаки визуально различаются между собой, поскольку словесные элементы «**Дары Азербайджана**» не занимают доминирующего положения в противопоставленных товарных знаках, в силу чего основную индивидуализирующую нагрузку в них несут композиции из изобразительных элементов с насыщенной колористической их проработкой в восточном стиле.

При этом заявитель исключил из приведенного в заявке перечня товаров часть товаров 30 класса МКТУ «напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные», но полагает, что все остальные приведенные в заявке товары 29, 30 и 31 классов МКТУ никак не являются однородными товарам 32 класса МКТУ противопоставленных регистраций товарных знаков.

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров, кроме вышеуказанной исключенной им части товаров 30 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (10.09.2020) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 абзацем 1 и 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.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями 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; 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; 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 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 настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

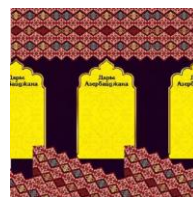
В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное 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).

Заявленное обозначение представляет собой выполненное в одну строку стандартным шрифтом буквами русского алфавита словесное обозначение «Дары Азербайджана».

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 10.09.2020 испрашивается на имя заявителя, согласно возражению, помимо тех товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ, для которых уже было принято оспариваемое решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака, с учетом исключения самим заявителем из приведенного в заявке перечня товаров вышеупомянутой части товаров 30 класса, еще и в отношении товаров 29 класса МКТУ «алоз дрововидное, приготовленное для употребления в пищу; заменители молока; коктейли молочные; компоты; миндаль толченый; 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 с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко скисшее; молоко соевое; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; мякоть фруктовая; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; продукты молочные; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сок лимонный; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; сыворотка молочная», товаров 30 класса МКТУ «ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; вода апельсиновая для кулинарных целей; вода морская для приготовления пищи; заменители кофе; заменители кофе растительные; кофе; кофе-сырец; мед; настои нелекарственные; рис; уксус пивной; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай из морских водорослей; чай со льдом; ячмень очищенный» и товаров 31 классов

МКТУ «апельсины необработанные; бобы соевые свежие; виноград необработанный; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; какао-бобы необработанные; композиции из необработанных фруктов; лимоны необработанные; корневища цикория; миндаль [плоды]; орехи кола; орехи кокосовые; орехи необработанные; плоды цитрусовые необработанные; растения алоэ древовидного; рис необработанный; фрукты необработанные; цикорий необработанный; хмель; шишки хмелевые; ягоды можжевельника; ягоды необработанные; ячмень».

Противопоставленные товарные знаки



по свидетельству

№ 775471 с приоритетом 20.02.2020,



по свидетельству



№ 465448 с приоритетом 25.05.2011 и

по свидетельству

№ 769203 с приоритетом 22.03.2019, охраняемые на имя другого лица, представляют собой соответствующие комбинированные обозначения, в которых доминируют, то есть несут основную индивидуализирующую нагрузку, словесные элементы «Дары Азербайджана», выполненные в две строки стандартным шрифтом буквами русского алфавита, так как они занимают в них центральное положение и запоминаются легче, чем соответствующие композиции из изобразительных элементов в виде орнаментов в восточном стиле, играющие второстепенную роль, служа лишь фоном или декоративным оформлением для указанных доминирующих словесных элементов.

Данные товарные знаки охраняются, в частности, в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков показал, что они ассоциируются друг с другом в целом в силу их фонетического и семантического тождества, обусловливаемого совпадением у них всех звуков и смысловых значений соответствующих идентичных словосочетаний «**Дары Азербайджана**» и «**Дары Азербайджана**».

Сходство сравниваемых знаков в целом особенно усиливается еще и за счет того, что вышеуказанные слова в сравниваемых знаках выполнены буквами одного и того же (русского) алфавита, то есть имеют одинаковые составы соответствующих определенных букв русского алфавита, причем в одинаковом (стандартном) шрифте и с одинаковым применением заглавных и строчных букв.

В свою очередь, некоторые действительно имеющиеся у сравниваемых знаков отличия по визуальному критерию сходства обозначений, а именно по исполнению этих словосочетаний в одну строку (в заявленном обозначении) либо в две строки (в противопоставленных товарных знаках) и по наличию в противопоставленных комбинированных товарных знаках изобразительных элементов, отсутствующих в заявленном словесном обозначении, играют всего лишь второстепенную роль при восприятии этих знаков в целом.

При сравнительном анализе заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, из которых первое является именно словесным обозначением, коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии имеют именно фонетический и семантический факторы, на основе которых и было установлено их сходство в целом за счет фонетического и семантического тождества соответствующих словосочетаний. 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 (пункт 42 Правил).

Изложенные выше обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что сравниваемые знаки, несмотря на их отдельные отличия, ассоциируются друг с другом в целом и, следовательно, являются сходными.

При этом отмеченное выше наличие у них фонетического и семантического тождества и использование для них букв одного и того же (русского) алфавита обуславливают вывод о крайне высокой степени сходства данных знаков в целом.

В этой связи необходимо отметить, что вероятность смешения на рынке товаров, индивидуализируемых сравниваемыми знаками, значительно увеличивается в силу вышеотмеченной крайне высокой степени их сходства, ввиду чего диапазон товаров, подлежащих признанию в качестве однородных, обязательно расширяется.

Отсюда следует, что для признания сравниваемых товаров однородными при наличии такой крайне высокой степени опасности их смешения уже достаточно совпадения у них всего лишь одного или нескольких отдельных доминирующих основных признаков, определяющих соответствующие критерии однородности товаров, за счет наличия которых эти товары могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения. Совпадения признаков по всем возможным критериям для вывода об однородности товаров не требуется.

Так, приведенные в рассматриваемой заявке товары 29 класса МКТУ «компоты; сок лимонный; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи» и товары 30 класса МКТУ «вода апельсиновая для кулинарных целей; вода морская для приготовления пищи; чай со льдом» представляют собой исключительно безалкогольные готовые фруктовые или овощные напитки, соки, воды либо готовый охлажденный чай, в то время как указанные в перечнях товаров противопоставленных регистраций товарных знаков по свидетельствам № 775471 и 465448, в частности, товары 32 класса МКТУ «напитки безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; соки овощные; соки фруктовые; напитки прохладительные безалкогольные»

также являются такими безалкогольными готовыми фруктовыми или овощными напитками, соками, водами либо готовыми охлажденными напитками, причем в соответствующих формулировках, определяющих их родовые понятия по отношению к первым различным конкретным видам таких напитков, соков, воды либо прохладительных напитков, то есть они соотносятся между собой, собственно, как вид-род, в силу чего с учетом вышеизложенных обстоятельств, связанных с крайне высокой степенью сходства сравниваемых знаков, данные товары уже подлежат признанию в качестве однородных друг с другом товаров по вышеуказанному основному критерию их однородности.

Напротив, их отнесение к разным классам МКТУ (29, 30 классы – 32 класс) ввиду определенной области применения первых, а именно для приготовления пищи, с учетом вышеизложенного, имеет уже второстепенное значение, тем более что принимается во внимание, в частности, и то обстоятельство, что данные сопоставляемые товары могут быть даже вполне взаимозаменяемыми и иметь одинаковые условия их производства (на одних и тех же предприятиях) и одинаковые условия их сбыта (в одних и тех же отделах магазинов) и, как следствие, один и тот же круг потребителей.

В свою очередь, приведенные в заявке товары 30 класса МКТУ «ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные», с одной стороны, и товары 32 класса МКТУ «составы для приготовления безалкогольных напитков», для которых охраняются противопоставленные товарные знаки по свидетельствам № 775471 и 465448, с другой стороны, также соотносятся между собой как вид-род, когда соответствующие ароматизаторы в качестве конкретных видов промежуточной продукции, используемой для приготовления таких напитков, относятся к общеродовой для таких видов продукции группе товаров – «составы для приготовления безалкогольных напитков», то есть и они являются, собственно, однородными товарами.

Исходя из изложенных выше обстоятельств и, как уже отмечалось выше, крайне высокой степени сходства сравниваемых знаков, коллегия в результате сопоставления соответствующих перечней конкретных товаров усматривает наличие принципиальной возможности возникновения у потребителей представления о принадлежности вышеуказанных (однородных) товаров, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые (сходные) знаки, одному изготовителю. Следовательно, рассматриваемое заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки по свидетельствам № 775471 и 465448 являются сходными до степени смешения в отношении вышеуказанных приведенных в заявке товаров 29 и 30 классов МКТУ, однородных, в частности, вышеуказанным товарам 32 класса МКТУ противопоставленных регистраций товарных знаков.

Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении данных товаров.

Вместе с тем, все другие товары 29, 30 и 31 классов МКТУ, для которых испрашивается заявителем, согласно возражению, предоставление правовой охраны заявленному обозначению, представляют собой товары, относящиеся вовсе не к безалкогольным напиткам как таковым, а совсем к иным общеродовым группам товаров – продукты переработки растений, овощей, фруктов или ягод для их непосредственного употребления в пищу либо для ее приготовления, молочные продукты или их заменители, а также бакалейная продукция (кофе, чай и их заменители), предназначенная для последующего приготовления горячих готовых напитков, но сама ими пока еще не являющаяся, и растительная продукция, которая, как и вышеуказанные товары, конечно, может использоваться для приготовления напитков в качестве сырья или их ингредиентов, но все же являющаяся самостоятельными товарами.

Все данные товары, как самостоятельная продукция, сами не являются готовыми напитками и никак не могут быть признаны взаимозаменяемыми с ними. Они имеют иные условия их производства (используются иные рецептуры и технологии их приготовления на иных предприятиях) и иные условия их сбыта (реализуются в иных отделах магазинов).

Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями для признания наличия принципиальной возможности возникновения у потребителей представления о принадлежности таких товаров, для индивидуализации которых предназначено заявленное обозначение, производителю безалкогольных готовых напитков, для индивидуализации которых предназначены противопоставленные товарные знаки, то есть несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении данных товаров.

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

удовлетворить возражение, поступившее 26.11.2021, изменить решение Роспатента от 30.09.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020749863.