


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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 08.10.2020, поданное Индивидуальным предпринимателем Альяновым Ильей Олеговичем, Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019717165, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение  по заявке №2019717165, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 12.04.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30, 31, 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 28.07.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров 29, 30, 31, 32, 33 классов МКТУ. Указанное решение было основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3, 6, 8, 9 статьи 1483 Кодекса. Так, было указано, что согласно информации, полученной из сети Интернет (см. например: <https://proffsyrup.ru/>), а также документов, находящихся в материалах заявки, изложенных в письмах-обращениях от компании ООО «Мальба Фуд», заявленное обозначение воспроизводит обозначение, права на которое принадлежит ООО «Мальба Фуд» и которое им используется для индивидуализации товаров, однородным товарам, перечень которых изложен в материалах заявки.

Следует также отметить, что указанное выше доменное имя принадлежит компании ООО «Мальба Фуд» с 27.07.2018 года, что ранее даты подачи заявленного обозначения.

ООО «Мальба Фуд» использует коммерческое обозначение, которое сходно до степени смешения с заявленным обозначением. В соответствии с пунктом 8 статьи 1483 Кодекса не могут в отношении однородных товаров быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемыми в РФ коммерческими обозначениями, права на которые в РФ возникли у иных лиц ранее приоритета регистрируемого товарного знака.

Также, на основании положений пункта 9 (1) статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные знаку, права на который возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака (согласно представленным документам это 15.01.2019 года, а дата подачи заявленного обозначения – 12.04.2019 года).

На основании вышеизложенного, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров на имя заявителя, а именно на имя Альянова И.О, квалифицирована экспертизой как способная ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «SYRUP» (в переводе с английского языка на русский язык «сироп; очищенная патока» (см. Англо-русский современный словарь (электронная версия)) характеризует заявленные товары, в том числе указывает на их вид или состав, вследствие чего, является неохранным для части товаров (таких как: *вещества подслащивающие натуральные; сироп агавы (натуральный подсластитель); сироп золотой; сироп из мелассы; соус клюквенный (приправа); соус яблочные (приправа); соусы (приправы); сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды* и т.п.) на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, для остальных словесный элемент «SYRUP», соответственно и, заявленное обозначение в целом, квалифицировано экспертизой как способное ввести потребителя в заблуждение относительно вида или состава товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, так как сходно до степени смешения:

- со словесным товарным знаком «PROFFI» по свидетельству №648454, с приоритетом от 03.12.2015, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "Панорама Групп", Москва, для однородных товаров 31 класса МКТУ;

**[PROF]**

- с комбинированным товарным знаком «**[PROF]**» по свидетельству №600521, с приоритетом от 04.11.2015, зарегистрированным на имя компании Кеско Ойю, Финляндия, для однородных товаров 31 класса МКТУ;



- с комбинированным знаком «**[PROFI]**» по международной регистрации №842916, с приоритетом от 17.09.2004, зарегистрированным на имя

компании BRAND MANAGEMENT PROFI Spolka z ograniczona odpowiedzialnoscia Spolka komandytowa, Польша, пр. от 17.09.2004 года), для однородных товаров 29, 30 классов МКТУ.

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

- вывод экспертизы относительно того, что регистрация заявленного обозначение на имя заявителя способна ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров, ошибочно;

- в открытых источниках и материалах заявки отсутствуют документы, подтверждающие устойчивую ассоциативную связь между вводимыми в гражданский оборот под спорным обозначением товарами и каким-либо лицом, в том числе, с ООО «Мальба Фуд»;

- на сайте <https://proffsyrup.ru/>, согласно данным Интернет архива WayBackMachin, обозначение сходное с заявленным обозначением появилось 26.03.2019 года, то есть всего лишь за 17 дней до даты подачи заявителем заявленного обозначения на регистрацию в качестве товарного знака;

- данный сайт не использовался для предпринимательской деятельности и не пользовался популярностью среди потребителей, о чем свидетельствуют представленные материалы;

- в отношении иных, неупомянутых в решении об отказе от 28.07.2020, но представленных на этапе экспертизы ООО «Мальба Фуд» документов, заявитель отмечает, что представленная справка об участии ООО «Мальба Фуд» на выставке в г. Ялта, содержит противоречивые сведения. Согласно информации из сети Интернет, указана отличная дата проведение данной выставки, чем та, что указана ООО «Мальба Фуд»;

- невозможно установить достоверность представленной ООО «Мальба Фуд» бухгалтерской справки от 07.10.2019, кроме того, информация об участии в выставке «ПИР-РЕСТОРАН», договор на размещение рекламы от 18.04.2019, размещение рекламных материалов в журнале «Ресторанные ведомости»,

датированы после даты подачи заявленного обозначения на регистрацию в качестве товарного знака, в связи с чем не могут быть приняты к сведению;

- в материалах возражения отсутствуют документы, свидетельствующие о наличии у ООО «Мальба Фуд» прав на коммерческое обозначение, из чего следует отсутствие обоснованности вывода экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса;

- заявленное обозначение является самостоятельным объектом авторского права, исключительное право на которое в полном объеме принадлежит заявителю с 04 мая 2018 года, о чем свидетельствуют представленные материалы и в связи с чем регистрация заявленного обозначения на имя заявителя не нарушает права ООО «Мальба Фуд» и не противоречит требованиям, изложенным в пункте 9 статьи 1483 Кодекса;

- заявитель ограничивает перечень испрашиваемых к регистрации товаров, а именно:

29 класс МКТУ - *коктейли молочные; напитки на основе миндального молока.*

30 класс МКТУ - *кофе; мороженное; напитки кофейные; напитки шоколадные; вещества подслащивающие натуральные; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сиропы; сладкие добавки (топпинги); сладости.*

32 класс МТКУ - *аперитивы безалкогольные; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки прохладительные безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные.*

33 класс МКТУ - *аперитивы; коктейли; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива;*

- заявитель не возражает против включения словесного элемента «SYRUP» в состав заявленного обозначения в качестве неохраняемого элемента;

- элемент «SYRUP» не способен ввести потребителя в заблуждение относительно вида товаров в отношении скорректированного перечня товаров;

- согласно ГОСТ Р 52409-2005 сиропом также называют концентраты безалкогольных напитков;

- с учетом скорректированного перечня товаров 29, 30, 32, 33 классов МКТУ, противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№648454, 600521, зарегистрированные в отношении товаров 31 класса МКТУ, могут быть сняты в качестве противопоставлений;

- заявленное обозначение и знак по международной регистрации №842916 не являются сходными по фонетическому, визуальному и смысловому признакам сходства;

- правовая охрана противопоставленному знаку по международной регистрации предоставлена в отношении неоднородных товаров 29, 30 классов МКТУ, сравниваемые товары не могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения;

- вывод об отсутствии сходства сравниваемых обозначений также подтверждается множеством регистраций со словесными элементами «PROFI» /

«ПРОФИ» для товаров 29, 30 классов МКТУ: «  » по свидетельству



№758033, « » по свидетельству №608785, «  » по

свидетельству №761822, « **PROFood** » по свидетельству №438919, «



» по свидетельству №656326.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для товаров 29 класса МКТУ: «*коктейли молочные; напитки на основе миндального молока*», 30 класса МКТУ: «*кофе; мороженное; напитки кофейные; напитки шоколадные; вещества подслащивающие натуральные; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сиропы; сладкие добавки (топпинги); сладости*», 32 класса МКТУ: «*аперитивы безалкогольные; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки прохладительные безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные*» и 33 класса МКТУ: «*аперитивы; коктейли; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива*».

В подтверждение изложенных доводов, заявителем представлены следующие материалы:

1. Скриншоты страниц из Интернет архива;
2. Копии скриншотов страниц поисковых запросов Яндекс по ключевым словам «Proff Syrup», «Мальба Фуд»;
3. Распечатки страниц с сайтов сети Интернет: [spbriic.ru](http://spbriic.ru), [himki-logach.ru](http://himki-logach.ru), [omsk.tpprf.ru](http://omsk.tpprf.ru), [dep-economy44.ru](http://dep-economy44.ru);
4. Копия договора на создание РИД от 18.04.2018 г. и копии документов, подтверждающие его исполнение;
5. Информация о домене [proffsyrup.ru](http://proffsyrup.ru);
6. Скриншоты страниц интернет сайта компании ООО «Мальба Фуд», содержащие информацию о ее сотрудниках;
7. Выписка ЕГЮРЛ ООО «Лаборатория 63»;
8. Копия договора поставки от 13.02.2019 и товарная накладная №112;
9. Копия договора поставки от 21.02.2019;
10. Копия товарной накладной №136;

11. Копия страницы сайта Wikipedia.org;
12. ГОСТ Р 52409-2005;
13. Копия страницы сайта volshebnaya-eda.ru.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия сочла доводы заявителя неубедительными.

С учетом даты (12.04.2019) поступления заявки №2019717165 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 требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся:

- сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар;
- обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.



В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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.

В соответствии с положениями 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 заявленном обозначении.

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).

В соответствии с пунктом 8 статьи 1483 Кодекса не могут быть в отношении однородных товаров зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с охраняемым в Российской Федерации фирменным наименованием или коммерческим обозначением (отдельными элементами таких наименования или обозначения) либо с наименованием селекционного достижения, зарегистрированного в Государственном реестре охраняемых селекционных достижений, права на которые в Российской Федерации возникли у иных лиц ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.

В соответствии с пунктом 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные названию известного в Российской Федерации на дату подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака (статья 1492) произведения науки, литературы или искусства, персонажу или цитате из такого произведения, произведению искусства или его фрагменту, без согласия правообладателя, если права на соответствующее произведение возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака.



Заявленное обозначение «» по заявке №2019717165, с приоритетом от 12.04.2019, является комбинированным и состоит из изобразительного элемента в виде черного квадрата, на фоне которого изображена лента черного цвета с белым контуром, на которой расположены словесные элементы «PROFF» и «SYRUP», выполненные стандартным шрифтом заглавными

буквами латинского алфавита белого цвета. Правовая охрана испрашивается в черном и белом цветовом сочетании в отношении товаров 29, 30, 31, 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

В решении Роспатента указано на то, что заявленное обозначение в отношении заявленных товаров 29, 30, 31, 32, 33 классов МКТУ не соответствует пунктам 1, 3, 6, 8, 9 статьи 1483 Кодекса.

Заявитель в своем возражении скорректировал перечень испрашиваемых товаров, просит зарегистрировать заявленное обозначение в отношении товаров 29 класса МКТУ: *«коктейли молочные; напитки на основе миндального молока»*, 30 класса МКТУ: *«кофе; мороженное; напитки кофейные; напитки шоколадные; вещества подслащивающие натуральные; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сиропы; сладкие добавки (топпинги); сладости»*, 32 класса МКТУ: *«аперитивы безалкогольные; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки прохладительные безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные»* и 33 класса МКТУ: *«аперитивы; коктейли; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива»*.

Коллегия отмечает, что скорректированный заявителем перечень испрашиваемых товаров содержит формулировки 30 класса МКТУ *«сиропы; сладкие добавки (топпинги)»*, 32 класса МКТУ *«напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные»*, которым не может быть предоставлена правовая охрана, поскольку данные формулировки отсутствовали в изначально заявленном перечне.

Анализ заявленного обозначения показал, что основными элементами в комбинированных обозначениях являются словесные элементы, поскольку именно на них падает особое внимание потребителей при восприятии обозначения в целом.

Анализ соответствия заявленного обозначения требования пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Как правомерно указано в решении Роспатента, согласно словарно справочной информации сети Интернет (см. <https://translate.google.com/>), слово «SYRUP» в переводе с английского языка на русский язык переводится как «сироп», «патока».

Согласно ГОСТ Р 52409-2005 «сироп» - концентрированный продукт, приготовленный из ингредиентов безалкогольного напитка с массовой долей сухих веществ не менее 50,0%. Сиропа могут быть витаминизированными, тонизирующими, для спортсменов, изотоническими, диабетическими и другими.

Учитывая семантическое значение, словесный элемент «SYRUP» для части испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ *«вещества подслащивающие натуральные; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы»*, 32 класса МТКУ: *«сиропа для лимонадов; сиропа для напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды»* указывает на вид товара, является неохраноспособным элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, с чем заявитель в своем возражении выразил согласие.

В отношении остальных товаров 29 класса МКТУ: *«коктейли молочные; напитки на основе миндального молока»*, 30 класса МКТУ: *«кофе; мороженное; напитки кофейные; напитки шоколадные; сладости»*, 32 класса МТКУ: *«аперитивы безалкогольные; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки прохладительные безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные»* и 33 класса МКТУ: *«аперитивы; коктейли; джестивы [ликеры и спиртные напитки]; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива»* не являющимися сиропами, заявленное обозначение способно вводить потребителя в заблуждение относительно вида товара, не соответствует требованиям, изложенным в пункте 3 статьи 1483 Кодекса.

В решении Роспатента от 28.07.2020 было указано на несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

**PROFFI**


Противопоставленный словесный товарный знак «**PROFFI**» по свидетельству №648454 выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 31 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

**[PROF]**

Противопоставленный комбинированный товарный знак «**[PROF]**» по свидетельству №600521 включает изображение квадратных скобок и слова «PROF» выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 31 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Ввиду того, что заявитель ограничил перечень испрашиваемых товаров, которые не включают позиции 31 класса МКТУ, то противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№648454, 600521 могут быть сняты в качестве противопоставлений.



Противопоставленный знак «» по международной регистрации №842916 состоит из стилизованного изображения курицы, обрамленного полукругом и расположенной ниже ленты красного цвета, на фоне которой размещен словесный элемент «PROFi», выполненный стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита с прописной буквой «i». Правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в регистрации.

Анализ сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака по международной регистрации №842916 показал, что они являются сходными за счет фонетического сходства словесных элементов «PROFF» и «PROFi».

Также, следует отметить, что испрашиваемый скорректированный перечень товаров 29 класса МКТУ «коктейли молочные; напитки на основе миндального молока» не является однородным товарам 29 класса МКТУ «*meat and meat extracts, meat products, preserved meat, pâtés, meat pâté, edible oils and fats, lard, poultry, poultry products, game, charcuterie, poultry pâté, fish, fish products, fish pâté, eggs, fat-containing mixtures for bread slices; cooked, dried and preserved vegetables, fruits, pot herbs, mushrooms, soups*» (перевод: мясо и мясные экстракты, мясные продукты, консервы, паштеты, мясные паштеты, пищевые масла и жиры, сало, птица, продукты из птицы, дичь, колбасы, паштеты из птицы, рыба, рыбные продукты, рыбные паштеты, яйца, жиросодержащие смеси для ломтиков хлеба; вареные, сушеные и консервированные овощи, фрукты, зелень, грибы, супы), в отношении которых предоставлена правовая охрана на территории Российской Федерации противопоставленному знаку по международной регистрации №842916. Сравнимые перечни товаров 29 класса МКТУ имеют разное назначение, разный круг потребителей и условия сбыта, в связи с чем не могут быть отнесены к одному и тому же источнику происхождения.

Таким образом, риск смешения сравниваемых знаков в гражданском обороте отсутствует, что свидетельствует о соответствии заявленного обозначения требования пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

При анализе на соответствие заявленного обозначения требованиям, указанным в пунктах 3 (в части ввода потребителя в заблуждение относительно производителя товаров), 8, 9 статьи 1483 Кодекса, коллегия руководствовалась, в том числе, материалами, представленными на этапе экспертизы. Так в материалах обращения третьего лица ООО «Мальба Фуд» от 18.10.2019 г. и 29.06.2020 г., были представлены, в том числе, следующие документы:

[1] – справка об участии в VIII международной выставке комплексного оснащения сегмента HORECA «РестоОтельМаркет» с 14-16 марта 2019г. в городе Ялта;

[2] – копия диплома участника выставки;

[3] – копия договора с приложениями от 15.01.2019 на оказание услуг по разработке дизайна упаковки;

[4] – копия свидетельства о регистрации доменного имени proffsyrop.ru на имя ООО «Мальба Фуд»;

[5] – копия бухгалтерской справки от 07.10.2019;

[6] – копия бухгалтерской справки на реализацию рекламной продукции за 9 месяцев 2019г.;

[7] – информация о публикациях в журнале;

[8] – рекламные материалы.

Документы [5, 6, 7] датированы после даты приоритета заявленного обозначения, или не датированы вовсе [8], в связи с чем не могут быть приняты коллегией во внимание.

Относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 9 статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

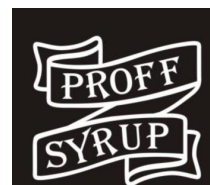
Экспертизой был принят во внимание договор [3] от 15.01.2019, заключенный между ООО «Мальба Фуд» и ИП Рузовой О.А. на создание дизайна этикетки




и исполненный должным образом, о чем свидетельствуют материалы от 29.06.2020 (счета на оплату, платежное поручение), представленные ООО «Мальба Фуд».

Вместе с тем, в своем возражении заявитель также указывает на авторство спорного обозначения (4). В связи с этим, спор о наличии или отсутствии авторского права может быть разрешен в судебном порядке.





Более того, вопрос о том, является ли обозначение «» объектом авторского права является дискуссионным, его исследование не относится к компетенции коллегии. В связи с чем, указанный вопрос также может быть решен в судебном порядке.

В связи с изложенным, коллегия не может сделать обоснованный вывод о несоответствии заявленного обозначения положениям, предусмотренным требованиями пункта 9 (1) статьи 1483 Кодекса.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

На территории Российской Федерации действует исключительное право на коммерческое обозначение, используемое для индивидуализации предприятия, находящегося на территории Российской Федерации (пункт 1 статьи 1540 Кодекса).

В соответствии с пунктом 1 статьи 132 Кодекса предприятием как объектом прав признается имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, и предприятие в целом как имущественный комплекс признается недвижимостью.

В представленных материалах обращения третьего лица ООО «Мальба Фуд» от 18.10.2019 г. и 29.06.2020 отсутствуют договоры, на основании которых можно прийти к выводу, что ему, на праве собственности, аренды или безвозмездного пользования принадлежит имущественный комплекс (объект недвижимости) для индивидуализации которого им, использовалось бы обозначение «PROFF SYRUP».

В связи с изложенным у коллегии отсутствуют основания полагать, что заявленное обозначение используется в качестве коммерческого обозначения и, следовательно, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 8 статьи 1483 Кодекса.

Относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям, изложенным в пункте 3 статьи 1483 Кодекса, коллегия установила следующее.

Согласно представленным материалам [1, 2] ООО «Мальба Фуд» было участником международной выставки в г. Ялта с 14-16 марта 2019 г. Спорным обозначением маркировалась продукция, однородная заявленным товарам. Дата проведения выставки относится к дате ранее даты приоритета заявки №2019717165.

Представленные сведения [4] подтверждают принадлежность доменного имени proffsygrup.ru ООО «Мальба Фуд» с 26.07.2018г.

Анализ Интернет архива сайта proffsygrup.ru посредством <http://web.archive.org/> показал, что информация об обозначении «proff sygrup» была размещена на сайте, по меньшей мере, с 26.03.2019, что является датой ранее даты приоритета заявки №2019717165.

Кроме того, экспресс анализ сети Интернет (<https://www.ozon.ru/context/detail/id/167324714/>; <https://irecommend.ru/content/nyashka-vkusnyashka-kotoraya-dobavit-karamelnykh-krasok-v-lyuboi-napitok-v-otzyve-podrobnee>; [https://otzovik.com/review\\_9468936.html](https://otzovik.com/review_9468936.html)) содержит информацию о том, что изготовителем сиропов, маркируемых обозначением «Proff Syrup», является ООО «Мальба Фуд», а не заявитель ИП Альянов Илья Олегович. Иное материалами возражения не доказано.

Учитывая вышеизложенное, регистрация заявленного обозначения на имя заявителя в отношении товаров, являющихся сиропами или основным ингредиентом которых является сироп, способна ввести потребителя в заблуждение относительно производителя товаров. В связи с чем, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям, изложенным в пункте 3 статьи 1483 Кодекса, следует считать правомерным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 08.10.2020, оставить в силе решение Роспатента от 28.07.2020.**