

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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 07.06.2021 возражение Общества с ограниченной ответственностью "ПЕРВЫЙ КАПИТАЛ", Краснодарский край, город Армавир, (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019721048, при этом установила следующее.

Солнышко Кубани - для тех, кто ценит естественность во всем


Обозначение « _____ » по заявке №2019721048 заявлено на регистрацию 30.04.2019 в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30, 32 классов и услуг 35, 39, 43 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

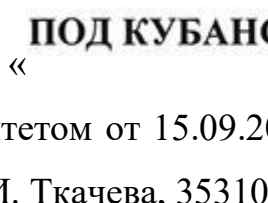
Роспатентом 06.02.2021 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019721048 в отношении товаров 32 класса МКТУ, части услуг 35 класса МКТУ и всех услуг 39, 43 классов МКТУ. В отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, а также остальной части услуг 35 класса МКТУ в

государственной регистрации обозначения по заявке №2019721048 в качестве товарного знака было отказано по причине его несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

В частности, установлены признаки сходства до степени смешения заявленного обозначения со следующими товарными знаками:



- «» по свидетельству №649106 с приоритетом от 28.02.2017, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "МИСТЕР СНЭК", 350066, Краснодарский край, г. Краснодар, ул. Бородинская, 150/11, литер Щ, в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ;

ПОД КУБАНСКИМ СОЛНЦЕМ
- «», зарегистрированным под №490908 с приоритетом от 15.09.2011 на имя Акционерного общества фирма «Агрокомплекс» им. Н.И. Ткачева, 353100, Краснодарский край, станица Выселки, ул. Степная, д. 1, в отношении товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 29 класса МКТУ.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 29, 30 классов МКТУ и части услуг 35 класса МКТУ на основании положения, предусмотренного пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с выводом Роспатента о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков.

Относительно противопоставления товарного знака «Солнце Кубани в каждом кусочке Снэкушки», зарегистрированным под №649106 заявитель просит обратить внимание на то, что противопоставление данного обозначения производится в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ.

В отношении товаров 29 класса заявитель просит исключить из перечня заявленных товаров все однородные товары противопоставленного обозначения, а

именно: анчоусы неживые; арахис обработанный; варенье имбирное; водоросли морские обжаренные; закуски легкие на основе фруктов; изюм; клецки картофельные; кольца луковые; миндаль толченый; овощи лиофилизированные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи сушеные; оладьи картофельные; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; продукты рыбные пищевые; рыба неживая; рыба соленая; семена подсолнечника обработанные; солонина; спреды на основе орехов; тунец неживой; устрицы неживые; финики; фисташки обработанные; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фундук обработанный; хлопья картофельные; цедра фруктовая; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; якитори.

И принять к регистрации все свободные и неоднородные занятым товары 29 класса МКТУ.

В отношении товаров 30 класса заявитель также просит исключить из перечня заявленных товаров все товары противопоставленного обозначения и принять к регистрации иные товары не однородные занятым.

Исключить следующие товары 30 класса МКТУ: батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; блюда на основе лапши; вафли; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; имбирь [пряность]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крекеры; леденцы; марципан; орехи в шоколаде; орех мускатный; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; продукты зерновые; продукты на основе овса; рахат лукум; снэки- мюсли; сухари; сухари панировочные; сэндвичи; тарты; тортилы; халва; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хлопья [продукты зерновые].

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 06.02.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019721048.

По результатам рассмотрения данного возражения Роспатентом было принято решение от 17.11.2021 «удовлетворить возражение, поступившее 07.06.2021, изменить решение Роспатента от 06.02.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019721048».

Не согласившись с выводами административного органа о сходстве до степени смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, заявитель обратился в Суд по интеллектуальным правам.

Решением Суда по интеллектуальным правам от 11.03.2021 года по делу №СИП-160/2022 было признано недействительным решение Роспатента от 17.11.2021. Указанным решением Суд по интеллектуальным правам обязал Роспатент повторно рассмотреть возражение, поступившее 07.06.2021, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Первый капитал».

Обязывая Роспатент повторно рассмотреть возражение Общества, суд первой инстанции указал на то, что наличие в заявленном обозначении

«Солнышко Кубани - для тех, кто ценит естественность во всем

« _____ » и противопоставленном товарном знаке



« _____ » по свидетельству №649106 тождественного словесного элемента свидетельствует о том, что определенная степень сходства сравниваемых обозначений имеется.

В отношении семантического сходства судебная коллегия указывает на то, что слова «Солнышко Кубани» в заявленном обозначении и «Солнце Кубани» в противопоставленном товарном знаке, действительно отсылают к образам, связанным с природой Кубани, вместе с тем остальные слова в сравниваемых обозначения уточняют (определяют) возникающие образы, что свидетельствует о низкой степени сходства по семантическому признаку.

На основании изложенного суд приходит к выводу, что спорное обозначение и противопоставленный ему товарный знак имеют крайне низкую степень сходства, что приводит к тому, что обозначения могут не ассоциироваться (не восприниматься) друг с другом и не создавать общего зрительного впечатления.

Кроме того, Суд первой инстанции указал на возникновение обстоятельств, о которых не было известно на дату вынесения оспариваемого решения Роспатента, а именно, на то, что правовая охрана противопоставленного товарного знака [2] истекла.

Учитывая изложенные данные, Суд посчитал, что имелись основания для удовлетворения требований заявителя, поэтому оспариваемое решение Роспатента было признано недействительным.

Не согласившись с решением Суда по интеллектуальным правам первой инстанции от 01.08.2022 года по делу №СИП-160/2022, Роспатент подал кассационную жалобу.

Постановлением Президиума Суда по интеллектуальным правам от 15.12.2022 по делу №СИП-160/2022 решение суда первой инстанции было оставлено в силе. Президиум Суда по интеллектуальным правам поддержал выводы суда первой инстанции, отметив низкую степень сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству №649106.

При этом президиум Суда по интеллектуальным правам указал, что наличие или отсутствие вероятности смешения сравниваемых обозначений подлежит установить Роспатенту после того, как будет определен перечень товаров и услуг спорной заявки, однородных товарам и услугам, для индивидуализации которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак 1, а также степень такой однородности.

Изучив материалы дела, заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (30.04.2019) поступления заявки №2019721048 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 подпункта 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 тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если совпадает с ним во всех элементах. 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 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными 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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, 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.

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

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

В соответствии с пунктом 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).

Словесное обозначение «^{Солнышко Кубани - для тех, кто ценит естественность во всем}» по заявке №2019721048 с приоритетом от 30.04.2019 состоит из словесных элементов «Солнышко Кубани для тех, кто ценит естественность во всем», выполненных

буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 30, 32 и услуг 35, 39, 43 классов МКТУ.

В решении Роспатента от 06.02.2021 обозначению по заявке №2019721048 противопоставлены следующие товарные знаки.



[1] « »

Противопоставленный комбинированный товарный знак по свидетельству №649106 с приоритетом от 28.02.2017, состоит из словесных элементов “Солнце Кубани в каждом кусочке!”, выполненных мелким шрифтом буквами русского алфавита, «Снэкушки», выполненный крупным шрифтом буквами русского алфавита, а также изобразительного элемента в виде стилизованной рыбы с усами и в шляпе. Словесные элементы нанесены на окантовку круга, внутри которого расположен изобразительный элемент. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ в бежевом, темно-бежевом, желтом, темно-желтом, оранжевом, голубом, зеленом, изумрудном, черном, белом цветовых сочетаниях.

[2] « **ПОД КУБАНСКИМ СОЛНЦЕМ** »

Противопоставленный словесный товарный знак по свидетельству по свидетельству №490908 с приоритетом от 15.09.2011, срок действия истек 15.09.2021, период льготного продления с сохранением приоритета знака истекает 15.03.2022. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 29 и 30 классов МКТУ.

Согласно правоприменительной практике относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров, сформулированной в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для

указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Судом первой инстанции в решении от 01.08.2022 указано на тот факт, что правовая охрана противопоставленного товарного знака [2] истекла. Коллегия на дату повторного рассмотрения возражения также проверила статус противопоставленного товарного знака [2] и установила, что запись о прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №490908 внесена в Государственный реестр товарных знаков и знаков обслуживания 29.06.2022, что исключает возможность его продления.

Таким образом, товарный знак [2] не является более объектом противопоставления и не может препятствовать регистрации заявленного обозначения, что необходимо учесть в последующем анализе однородности испрашиваемых товаров и услуг.

Анализ сходства обозначения по заявке №2019721048 и противопоставленного товарного знака [1] показал следующее.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] оценено Судом по интеллектуальным правам в решении от 01.08.2022 по делу №СИП-160/2022 как крайне низкое, так как строится исключительно на присутствии слов «СОЛНЦЕ КУБАНИ», которые не являются доминирующими в противопоставленном товарном знаке, и «СОЛНЫШКО КУБАНИ», которые не являются единственными элементами заявленного обозначения.

Президиум Суда по интеллектуальным правам в постановлении от 15.12.2022 по тому же делу поддержал вывод первой инстанции о низкой степени сходства, отметив, что окончательный вывод о вероятности смешения таких обозначений или об ее отсутствии для определенного перечня товаров и услуг должен быть сделан административным органом по результатам повторного рассмотрения возражения.

Вероятность смешения обозначения по заявке №2019721048 и противопоставленного товарного знака [1] определяется исходя из степени их

сходства и степени однородности товаров (услуг), для маркировки которых они предназначены (см. пункт 162 Постановления Пленума ВС РФ от 23.04.2019 № 10).

В связи с этим коллегией исследована однородность заявленных товаров и услуг товарам и услугам противопоставленного товарного знака [1] и установлено следующее.

Коллегия приняла во внимание просьбу заявителя, изложенную в тексте возражения, об удалении из перечня испрашиваемых товаров позиций *«анчоусы неживые; арахис обработанный; варенье имбирное; водоросли морские обжаренные; закуски легкие на основе фруктов; изюм; клецки картофельные; кольца луковые; миндаль толченый; овощи лиофилизированные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи сушеные; оладьи картофельные; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; продукты рыбные пищевые; рыба неживая; рыба соленая; семена подсолнечника обработанные; солонина; спреды на основе орехов; тунец неживой; устрицы неживые; финики; фисташки обработанные; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фундук обработанный; хлопья картофельные; цедра фруктовая; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; якитори»*.

Таким образом, при анализе однородности товаров коллегия руководствуется следующим перечнем товаров 29 класса МКТУ, оставшимся после удаления вышеперечисленных позиций: *«айвар [консервированный перец]; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; артишоки консервированные; белки для кулинарных целей; белок яичный; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; бульоны; ветчина; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; гнезда птичьи съедобные; голотурии неживые; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле [пюре из авокадо]; дичь; желатин; желе мясное; желе пищевое; желе фруктовое; желток яичный; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; закваска сычужная; заменители молока; изделия из сои порционные; изделия из*

тофу порционные; изделия колбасные; икра; икра баклажанная; икра кабачковая; икра рыб обработанная; йогурт; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; капуста квашеная; кефир [напиток молочный]; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; клиффиск [треска солосушеная]; коктейли молочные; колбаса кровяная; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы мясные; консервы овощные; консервы рыбные; консервы фруктовые; концентраты бульонные; корн-доги; корнишоны; котлеты из тофу; котлеты соевые; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; крем сливочный; крокеты; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; кукуруза сахарная, обработанная; кумыс [напиток молочный]; лангусты неживые; лецитин для кулинарных целей; лосось неживой; лук консервированный; маргарин; мармелад, за исключением кондитерских изделий; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло сливочное; масло соевое пищевое; мидии неживые; мозг костный пищевой; моллюски неживые; молоко; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей; молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сгущенное; молоко соевое; молоко сухое; мука рыбная для употребления в пищу; муссы овощные; муссы рыбные; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; насекомые съедобные неживые; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; овощи консервированные; оливки консервированные; омары неживые; паста томатная; паста фруктовая прессованная; паштеты из печени;

пектины для кулинарных целей; печень; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; порошок яичный; продукты молочные; простокваша [скисшее молоко]; птица домашняя неживая; пульткоги [корейское мясное блюдо]; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; ряженка [молоко топленое молочнокислого брожения]; салаты овощные; салаты фруктовые; сало; сардины неживые; свинина; сельдь неживая; семена обработанные; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; смеси жировые для бутербродов; сметана [сквашенные сливки]; сок лимонный для кулинарных целей; сок томатный для приготовления пищи; соки овощные для приготовления пищи; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сырники; сыры; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; тахини [паста из семян кунжута]; творог соевый; трепанги неживые; трюфели консервированные; фалафель; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; филе рыб; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; хумус [паста из турецкого гороха]; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; эгг-ног безалкогольный; экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; эскамолес [съедобные личинки муравьев]; юба [спаржа соевая]; ягоды консервированные; яйца; яйца улитки».

Испрашиваемые товары 29 класса МКТУ «айвар [консервированный перец]; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамоле [пюре из авокадо]; желе фруктовое; икра баклажанная; икра кабачковая; капуста квашеная; кимчи [блюдо из ферментированных овощей]; композиции из обработанных фруктов; консервы овощные; консервы фруктовые; корнишоны; кукуруза сахарная, обработанная; лук консервированный; муссы овощные; овощи консервированные;

оливки консервированные; паста томатная; паста фруктовая прессованная; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; салаты овощные; салаты фруктовые; чеснок консервированный; чечевица консервированная; экстракты водорослей пищевые; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; ягоды консервированные; трюфели консервированные;» однородны товарам противопоставленного товарного знака [1] *«варенье имбирное; закуски легкие на основе фруктов; изюм; финики; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; цедра фруктовая; салаты фруктовые; чипсы фруктовые; водоросли морские обжаренные; овощи лиофилизированные; кольца луковые; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи сушеные; клецки картофельные»*. Перечисленные выше продукты соотносятся по виду – растительные продукты, подвергнутые тепловой обработке, в основном овощи и фрукты. Консервированная продукция является следствием тепловой обработки продуктов, которая в последующем приобретает необходимую упаковку для длительного хранения, следовательно, перечисленные выше товары соотносятся друг с другом по виду – овощи и фрукты обработанные, имеют признаки одинакового назначения, свойств.

Испрашиваемые товары 29 класса МКТУ *«креветки неживые; креветки пильчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; моллюски неживые; голотурии неживые; омары неживые; раки неживые; ракообразные неживые; рыба консервированная; консервы рыбные; мидии неживые; клемы [неживые]; клипфиск [треска солено-сушеная]; филе рыб; трепанги неживые; сардины неживые; сельдь неживая; клей рыбий пищевой»* однородны товарам 29 класса МКТУ *«продукты рыбные пищевые; рыба неживая; рыба соленая;»*, в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленному товарному знаку [1].

Перечисленные выше товары являются в высокой степени однородными друг другу, так как представляют собой товары одинаковых родовых и видовых групп, являются однородными по первичным признакам, без дополнения их признаками взаимозаменяемости.

Испрашиваемые товары 30 класса МКТУ «галеты солодовые; пряники; макарон [печенье миндальное]» в высокой степени однородны товарам 30 класса МКТУ «печенье; крекеры; изделия кондитерские на основе миндаля; печенье сухое» противопоставленного знака [1], заявленные товары «кимбап [корейское блюдо на основе риса]; онигири [рисовые шарики]; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; лепешки рисовые; рис; рис моментального приготовления; пудинг рисовый; сэмбэй [рисовые крекеры]; закуски легкие на основе риса; суши» однородны товарам 30 класса МКТУ «блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом» противопоставленного товарного знака [1]; испрашиваемые товары «лапша; лапша соба; лапша удон; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; макароны; спагетти; изделия макаронные; вермишель;» однородны товарам «блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда на основе лапши» противопоставленного товарного знака [1]; испрашиваемые товары 30 класса МКТУ «закуски легкие на основе хлебных лаков; овес дробленый; овес очищенный; ростки пшеницы для употребления в пищу; кукуруза молотая; семена кунжута [приправы]; крупа кукурузная; кускус [крупа]; крупа манная; булгур; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; киноа обработанная; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; ячмень очищенный» однородны товарам «продукты зерновые; продукты на основе овса; батончики злаковые с высоким содержанием белка»; испрашиваемые товары 30 класса МКТУ «мюсли» однородны товарам противопоставленного товарного знака [1] «снэки-мюсли; продукты зерновые»; испрашиваемые товары «хот-доги; чизбургеры [сэндвичи]; киши; пироги; пицца» однородны товарам «сэндвичи; тарты; тортилы»; испрашиваемые товары «конфеты мятные для освежения дыхания; мята для кондитерских изделий; пастила [кондитерские изделия]; пралине; сладости; зефир [кондитерские изделия]; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; конфитюр молочный; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; спреды на основе шоколада; спреды

шоколадные с орехами» однородны товарам *«вафли; изделия кондитерские на основе арахиса; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; леденцы; марципан; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; украшения шоколадные для тортов; помадки [кондитерские изделия]; халва; рахат-лукум; пастилки [кондитерские изделия]»;* испрашиваемые товары 30 класса МКТУ *«гвоздика [пряность]; пряности; корица [пряность]; паста соевая [приправа]; приправы; соус клюквенный [приправа]; соус соевый; соус томатный; соус яблочный [приправа]; соусы [приправы]; соусы для пасты; специи; травы огородные консервированные [специи]; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; перец душистый; перец стручковый [специи]; бадьян;»* однородны товарам 30 класса МКТУ *«имбирь [пряность]; орех мускатный;»*, так как все они относятся к одной родовой группе “специи, приправы, пряности”; испрашиваемые товары “*хлеб; хлеб из пресного теста; бриоши; булки*” однородны товарам “*сухари; сухари панировочные*”, так как представляют собой одну группу товаров (хлебные изделия).

Все вышеперечисленные товары являются в высокой степени однородными друг другу, так как представляют собой изделия одной родовой группы.

Заявленные услуги 35 класса МКТУ *«агентства по импорту-экспорту; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания цифровой музыки; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оформление рекламных материалов; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью; презентация товаров на всех*

медиа­средствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продажа розничная произведений искусства художественными галереями; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов /прокат торговых стоек; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш /реклама наружная; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; составление информационных индексов в коммерческих или рекламных целях; телемаркетинг; торговля оптовая фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; торговля розничная фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление коммерческое программами возмещения расходов для третьих лиц; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги манекенищиков для рекламы или продвижения товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги рекламные "оплата за клик" /услуги PPC; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» представляют собой услуги продвижения товаров и являются однородными следующим услугам 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; презентация товаров на всех медиа­средствах с целью розничной продажи; услуги по розничной, оптовой продаже товаров; услуги розничной продажи товаров с использованием телемагазинов или интернет­сайтов; продвижение продаж для третьих лиц» противопоставленного товарного знака [1]. Сопоставляемые услуги являются в высокой степени однородными, так как представляют собой услуги одного вида (продвижение и продажа товаров),

характеризуются одинаковыми условиями оказания, назначением и кругом потребителей.

Таким образом, все перечисленные выше товары 29, 30 и услуги 35 класса МКТУ являются однородными в высокой степени товарам и услугам противопоставленного товарного знака [1].

Учитывая установленную высокую степень однородности товаров и услуг и низкую степень сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1], а также положения пункта 162 Постановления Пленума ВС РФ № 10, коллегия делает вывод о вероятности смешения сопоставляемых обозначений в отношении перечисленных выше товаров 29, 30 и услуг 35 класса МКТУ.

На основании изложенного регистрация обозначения по заявке №2019721048 в качестве товарного знака противоречит требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса как нарушающее исключительное право владельца противопоставленного товарного знака [1] в отношении однородных товаров 29, 30 классов МКТУ и услуг 35 класса МКТУ.

Вместе с тем иные испрашиваемые товары 29 класса МКТУ, как например, мясные продукты, вещества животного происхождения экзотические, напитки на основе овощей и фруктов, хотя и имеют косвенные признаки однородности с товарами противопоставленного товарного знака [1], однако такая однородность является невысокой, что в совокупности с низкой степенью сходства сопоставляемых обозначений позволяет прийти к выводу об отсутствии вероятности смешения сопоставляемых обозначений.

Кроме того, испрашиваемые товары 29 класса МКТУ, представляющие собой молочную и жировую продукцию, в целом отсутствуют в перечне противопоставляемого товарного знака [1], поэтому отсутствуют основания для признания в этой части сходства обозначений до степени смешения.

Также остальные испрашиваемые товары 30 класса МКТУ, представляющие собой ароматизаторы, кофе, чай, напитки на их основе, тесто, муку, отдельные готовые блюда, не являются однородными тем видам и родовым группам товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленному товарному знаку [1].

Вместе с тем услуги 35 класса МКТУ “*запись сообщений [канцелярия]*”, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, неоднородны услугам продвижения товаров и не корреспондируют продвижению товаров 29, 30 классов МКТУ. Данные услуги представляют собой услуги секретарей, которые неоднородны услугам продвижения товаров, осуществляются разными субъектами предпринимательской деятельности, имеют разное назначение, условия оказания и круг потребителей.

Регистрация обозначения по заявке №2019721048 в отношении части неоднородных товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ соответствует требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 07.06.2021, изменить решение Роспатента от 06.02.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019721048.