

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 апреля 2020 г. № 644/261 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 28.01.2025 возражение Общества с ограниченной ответственностью «Лукошко» (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023758253, при этом установила следующее.

МОЛОЧНАЯ БЛАГОДАТЬ

Регистрация обозначения «
» в качестве товарного знака по заявке №2023758253 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 03.07.2023 испрашивалась на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 24.10.2024 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям пунктов 3 и 6 статьи 1483 Кодекса, что обосновывается в заключении по результатам экспертизы следующим.

Поскольку в состав заявленного обозначения включен словесный элемент «МОЛОЧНАЯ» («Молочная» прил. от слова «Молоко» - это жидкость, которую получают от коров, коз и некоторых других животных и которая является продуктом питания. / см. Толковый словарь русского языка Дмитриева Д. В. Дмитриев. 2003. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/dmitriev/2392/молоко>), то с учетом его

семантического значения в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ заявленное обозначение на основании способно ввести потребителей в заблуждение относительно свойств товаров.

Кроме того, установлено, что оно сходно до степени смешения:

- со словесными товарными знаками «БЛАГОДАТЬ», зарегистрированными на имя Ибатуллина Азамата Валерьяновича, 450059, Республика Башкортостан, г. Уфа, пр-кт Октября, 25/1, кв. 59, в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ (свидетельства № 154402 [1] с приоритетом от 24.09.1996, № 793749 [2] с приоритетом от 05.05.2017, см. открытые реестры <https://www1.fips.ru/>);

- с серией товарных знаков «Молочная благодать», зарегистрированных на имя ООО "Молочная Благодать", 624300, Свердловская область, г. Кушва, ул. 40 лет Октября, 2, в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ (свидетельства № 564184 [3] с приоритетом от 05.09.2014, № 502132 [4] с приоритетом от 03.07.2012, № 530645 [5] с приоритетом от 19.02.2013, № 522623 [6] с приоритетом от 19.02.2013, см. открытые реестры <https://www1.fips.ru/>).

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- поскольку заявленное обозначение состоит из двух слов, связанных между собой грамматически и семантически, заявленное обозначение «МОЛОЧНАЯ БЛАГОДАТЬ» будет вызывать различные фантазийные ассоциации. С учетом указанного заявитель считает, что правовая охрана заявленному обозначению может быть предоставлена в отношении товаров «квас, а именно: квас хлебный, квас ягодный» 32 класса МКТУ, в состав которых не входит молоко, и которые не являются однородными товарам 32 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№564184, 502132, 530645, 522623;

- товарный знак по свидетельству №564184 зарегистрирован в отношении следующих товаров 32 класса МКТУ: «молоко арахисовое; молоко миндальное;

напитки на основе молочной сыворотки». Товарный знак по свидетельству №502132 зарегистрирован в отношении следующих товаров 32 класса МКТУ: «напитки безалкогольные, а именно напитки на основе молочной сыворотки». Товарный знак по свидетельству №530645 зарегистрирован в отношении следующих товаров 32 класса МКТУ: «коктейли безалкогольные, а именно молочный коктейль; напитки на основе молочной сыворотки». Товарный знак по свидетельству №522623 зарегистрирован в отношении следующих товаров 32 класса МКТУ: «напитки на основе молочной сыворотки»;

- также заявленное обозначение не является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками «БЛАГОДАТЬ» по свидетельствам №154402, №793749.

На основании изложенного в возражении выражена просьба зарегистрировать товарный знак по заявке №2023758253 в отношении товаров «квас, а именно: квас хлебный, квас ягодный» 32 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участвующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (03.07.2023) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 1 пункта 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.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

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. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

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.

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), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов.

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 производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

МОЛОЧНАЯ БЛАГОДАТЬ

Заявленное обозначение « » состоит из словесных обозначений «МОЛОЧНАЯ» и «БЛАГОДАТЬ», расположенных на двух строках.

Согласно возражению государственная регистрация товарного знака по заявке №2023758253 испрашивается для товаров 32 класса МКТУ «квас, а именно: квас хлебный, квас ягодный».

Одним из оснований для отказа в государственной регистрации товарного знака является несоответствие обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, что обосновано способностью обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно свойств товара.

Анализ заявленного обозначения показал, что в состав обозначения входит прилагательное Молочная от слова Молоко, что может вызывать ассоциации с

молочными продуктами. В данном случае при восприятии обозначения у потребителя может сложиться представление о том, что товары, для маркировки которых предназначено заявленное обозначение, содержат в своем составе какой-либо молочный продукт, что не соответствует действительности, так как регистрация испрашивается для хлебного и ягодного кваса.

Следовательно, существует вероятность введения потребителя в заблуждение относительно товара, что не соответствует требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023758253 также мотивировано несоответствием обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, что обосновано его сходством до степени смешения с ранее зарегистрированными товарными знаками [1-6].

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

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» (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ), для установления факта нарушения исключительного права достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

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. При установлении сходства учитывается, в отношении каких элементов имеется сходство – сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения.

Противопоставленные товарные знаки [1-2] представляют собой словесные обозначения **Б Л А Г О Д А Т Ь БЛАГОДАТЬ**. Знаки зарегистрированы, в частности, для товаров 32 класса МКТУ «безалкогольные напитки; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды газированные; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления напитков; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; фруктовые напитки; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков».

Противопоставленный товарный знак [3] представляет собой



комбинированное обозначение .

В частности, товарный знак [3] зарегистрирован для товаров 32 класса МКТУ «молоко арахисовое; молоко миндальное; напитки на основе молочной сыворотки».

Товарные знаки [4-5] представляют собой словесные обозначения «Молочная благодать на любой вкус», зарегистрированные, в частности для товаров 32 класса

МКТУ «напитки безалкогольные, а именно напитки на основе молочной сыворотки» и «коктейли безалкогольные, а именно молочный коктейль; напитки на основе молочной сыворотки».



Товарный знак [6] представляет собой комбинированное обозначение со словесным элементом «Молочная Благодать». Знак зарегистрирован в том числе для товаров 32 класса МКТУ «напитки на основе молочной сыворотки».

Сравнительный анализ заявленного обозначения с товарными знаками [1-6] показал следующее.

Заявленное словесное обозначение является сходным фонетически, семантически и графически с товарными знаками [1-6] за счет полного вхождения в него словесных элементов «БЛАГОДАТЬ» товарных знаков [1-2], словесного элемента «МОЛОЧНАЯ БЛАГОДАТЬ» товарного знака [6], а также полного вхождения заявленного обозначения в товарные знаки [3-5].

Использование в сравниваемых обозначениях букв одного алфавита и одинаковое композиционное построение заявленного обозначения и товарных знаков [3, 6], а именно расположение слов на разных уровнях сближает их с точки зрения графического признака сходства. В отношении некоторых графических отличий в выполнении сопоставляемых знаков, в том числе использования в обозначениях разной цветовой гаммы, следует отметить, что эти отличия не оказывают существенного влияния на восприятие обозначений в целом, поскольку чаще всего внимание потребителя акцентируется именно на словесном элементе, так как в дальнейшем он может быть воспроизведен им на слух.

Что касается наличия дополнительных словесных элементов (на любой вкус, молочная), то указанные элементы являются более слабыми по сравнению со словесным элементом «БЛАГОДАТЬ», на которое падает основное логическое ударение в знаках.

С учетом изложенного коллегия пришла к выводу о том, что сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельные отличия, следовательно, в соответствии с пунктом 41 Правил являются сходными до степени смешения.

Анализ перечней товаров 32 класса МКТУ сравниваемых знаков показал, что они относятся к одним родовым группам товаров, а именно напитки безалкогольные, имеют одинаковое назначение (утоляют жажду, оказывают освежающее действие), имеют общий круг потребителей и одинаковые условия их реализации, также являются взаимозаменяемыми и взаимодополняемыми. В частности, к напиткам на основе молочной сыворотки, в отношении которых действуют товарные знаки [3-6], относится также и квас из молочной сыворотки, см., например, информацию с сайтов agropit.ru; www.edimdoma.ru; povar.ru; scienceforum.ru и др., что также подтверждает однородность сравниваемых товаров.

В данном случае установленное выше сходство сравниваемых обозначений и однородность товаров сопоставляемых перечней позволило коллегии прийти к выводу о сходстве заявленного обозначения до степени смешения с противопоставленными товарными знаками, в связи с чем существует опасность смешения обозначений в гражданском обороте в случае маркировки ими сравниваемых товаров.

Следовательно, заявленное обозначение по заявке №2023758253 не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении всех испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ, что подтверждает правомерность решения Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.01.2025, оставить в силе решение Роспатента от 24.10.2024.