

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 24.12.2021, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Альянс», Московская обл., г. Лосино-Петровский, рабочий поселок Свердловский (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021706090 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2021706090, поданной 09.02.2021, испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки заявлено словесное обозначение

Флошки

Роспатентом 04.10.2021 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021706090 в отношении всех товаров 29, 30 классов МКТУ, указанных в перечне. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что в отношении всех товаров 29, 30 классов МКТУ, заявленное

обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса. Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим:

- на имя заявителя ООО «Альянс», Московская обл., г. Лосино-Петровский подана

Флошки

заявка на тождественный товарный знак « \_\_\_\_\_ » за № 2021705586 с приоритетом от 05.02.2021 г., в отношении тождественного перечня товаров 29, 30 классов МКТУ;

- в случае регистрации товарного знака по заявке № 2021705586 заявитель станет обладателем исключительного права на тождественный товарный знак;

- государственная регистрация в качестве товарного знака обозначения, тождественного зарегистрированному товарному знаку на имя того же правообладателя в отношении совпадающего перечня товаров и услуг, противоречит природе исключительного права, следовательно, такая регистрация будет противоречить общественным интересам;

- исходя из положений законодательства, не может быть два или три исключительных права, одинаковых по содержанию, на одно и то же средство индивидуализации, поскольку в таком случае право перестает быть исключительным (см. п. 33 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23 сентября 2015 г.).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 24.12.2021 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 04.10.2021.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленный перечень товаров по заявке № 2021706090 не является тождественным перечню товаров по заявке № 2021705586. В частности, такие товары 29 класса МКТУ как «полуфабрикаты мясные, полуфабрикаты мясосодержащие, кулинарные изделия в тесте мясные и мясосодержащие и полуфабрикаты в тесте мясные и мясосодержащие», имеются в заявке на товарный знак № 2021706090, но

отсутствуют в заявке на товарный знак № 2021705586;

- заявка на товарный знак № 2021705586 не является препятствием для регистрации заявленного обозначения по заявке № 2021706090. Заявитель не был заинтересован в продолжении делопроизводства по заявке на товарный знак № 2021705586 и не оплачивал в установленный законом срок пошлины за формальную экспертизу и экспертизу заявленного обозначения;

- по заявлению заявителя противопоставленная заявка № 2021705586 отозвана, что подтверждается решением Роспатента от 01.12.2021 об удовлетворении заявления об отзыве заявки на государственную регистрацию товарного знака.

В подтверждение своих доводов к материалам дела приложено решение Роспатента от 01.12.2021 о признании заявки № 2021705586 отозванной - [1].

На основании изложенного в возражении, поступившем 24.12.2021, содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 29, 30 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих участников рассмотрения возражения, поступившего 24.12.2021, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (09.02.2021) заявки № 2021706090 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 г. (далее – Правила).

Согласно пункту 1 статьи 1477 Кодекса на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно статье 1479 Кодекса на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом

исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно пункту 2 статьи 1481 Кодекса свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Согласно пункту 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение

**Флошки**

является словесным, выполнено стандартным шрифтом, буквами русского алфавита, первая буква выполнена заглавной, остальные - строчные. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

В отношении несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Анализ оспариваемого решения Роспатента от 04.10.2021 показал, что препятствием для государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака явилось наличие у заявителя заявки на тождественный товарный знак

**Флошки**

«                      » № 2021705586 с приоритетом от 05.02.2021 г., поданной в отношении как тождественного, так и однородного перечня товаров 29, 30 классов МКТУ.

Заявитель в своем возражении не оспаривает применение положений подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса по отношению к обозначениям, являющимся

тождественным товарным знакам (обозначениям) в отношении идентичных товаров/услуг на имя одного правообладателя. Вместе с тем, заявитель возражает против признания тождества сравниваемых перечней товаров 29, 30 классов МКТУ, указанных в заявках № 2021706090, № 2021705586.

Вместе с тем, при анализе материалов дела коллегией были учтены обстоятельства, которые являются основанием для удовлетворения возражения. К данным обстоятельствам относится следующее.

По заявлению заявителя противопоставленная экспертизой заявка № 2021705586 была признана отозванной на основании решения Роспатента от 01.12.2021 об удовлетворении заявления об отзыве заявки на государственную регистрацию товарного знака. В связи с изложенным, противопоставленная экспертизой заявка № 2021705586 не может служить препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.

Следовательно, основания для применения к заявленному обозначению требований пункта 3 (2) статьи 1483 Кодекса в отношении идентичного перечня товаров 29, 30 классов МКТУ в связи с наличием у заявителя ранее поданного тождественного обозначения отсутствуют.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 24.12.2021, отменить решение Роспатента от 04.10.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021706090.**