

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 15.11.2021, поданное ООО «ВИТО-ХАУС», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020734338 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «SAMOGON FATHER OF RUSSIAN VODKA» по заявке №2020734338, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 02.07.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30, 32, 33 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 28.07.2021 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 30, 32, 33 и услуг 35 классов МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому знак не соответствует требованиям пунктов 1, 3, 6, 7 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «SAMOGON» является транслитерацией слова «самогон» - алкогольный напиток, изготовленный кустарным способом из хлеба, картофеля, корнеплодов (см. С.И.Ожегов и Н.Ю.Шведова «Толковый словарь русского языка», Москва, «АЗЪ», 1999; <http://dic.academic.ru>), в связи с чем, данный словесный элемент является не охраняемым на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса в отношении части услуг 35 класса

МКТУ, связанных с рекламой и реализацией/продажей товаров (например, «радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; услуги по развозной продаже товаров, включенные в 35 класс, и т.д.»), поскольку указывает на их назначение.

Кроме того, поскольку словесный элемент «SAMOGON» является конкретным указанием на вид товара, регистрация заявленного обозначения всех товаров 30, 32 классов МКТУ, остальной части услуг 35 класса МКТУ, не связанных с рекламой и реализацией/продажей напитков, полученных перегонкой, а именно самогона, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака невозможна на основании положений пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса, поскольку такая регистрация будет вводить потребителей в заблуждение относительно вида и назначения товаров и услуг.

Также, заявленное обозначение в отношении заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ, сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя Федерального казенного предприятия «Союзплодоимпорт», 107139, Москва, Орликов пер., 1/11, в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ товарными знаками и общеизвестным товарным знаком. А именно, были противопоставлены:

- общеизвестный товарный знак №40, включающий словесные элементы «RUSSKAYA РУССКАЯ RUSSIAN», зарегистрированный в отношении товаров 33 класса МКТУ [1];

Кроме того, обозначение по заявке №2020734338 является сходным с наименованием места происхождения товара №65 (далее – НМПТ) «РУССКАЯ ВОДКА» [2], право пользования которым предоставлено:

- Федеральному казенному предприятию «Союзплодоимпорт», 107139, Москва, Орликов пер., 1/11 на основании свидетельства №65/1 с датой приоритета от 14.03.2003, срок действия продлен до 14.03.2023;

- Обществу с ограниченной ответственностью «Русский Стандарт Водка», 196140, Санкт-Петербург, Пулковское ш., 46, корп.2 на основании свидетельства №65/4 с датой приоритета от 25.09.2007;

- Открытому акционерному обществу «Московский завод «Кристалл», 111033, Москва, ул. Самокатная, 4, на основании свидетельства №65/5 с датой приоритета от 14.04.2008;

- Открытому акционерному обществу «Мариинский ликеро-водочный завод», 652150, Кемеровская область, г. Мариинск, ул. Пальчикова, 28 на основании свидетельства №65/8 с датой приоритета от 13.04.2009;

- Открытому акционерному обществу «Росспиртпром», 121170, Москва, Кутузовский пр-кт, 34, стр. 21 на основании свидетельства №65/10 с датой приоритета от 11.03.2011;
- Открытому акционерному обществу «Промышленная группа «ЛАДОГА», 196158, Санкт-Петербург, Московское ш., 13, корп.6 на основании свидетельства №65/11 с датой приоритета от 31.07.2008, срок действия продлен до 31.07.2028;
- Обществу с ограниченной ответственностью «Хлебная слеза», 603147, г. Нижний Новгород, ул. Ю. Фучика, 43а на основании свидетельства №65/12 с датой приоритета от 27.03.2009, срок действия продлен до 27.03.2029;
- Обществу с ограниченной ответственностью «Традиции качества», 143090, Московская область, г. Краснознаменск, ул. Строителей, 15 на основании свидетельства №65/13 с датой приоритета от 13.04.2009, срок действия продлен до 13.04.2029;
- Закрытому акционерному обществу «Сибирский ликеро-водочный завод», 630559, Новосибирская область, рабочий пос. Кольцово, Новосибирский р-н, Промзона Сибирского ЛВЗ, 1 на основании свидетельства №65/14 с датой приоритета от 18.05.2011;
- Обществу с ограниченной ответственностью «ПАРЛАМЕНТ ПРОДАКШН», 143956, Московская область, г. Балашиха, мкр. Салтыковка, ул. Поповка, владение 5 на основании свидетельства №65/15 с датой приоритета от 13.07.2010;
- Закрытому акционерному обществу «ЛИКЕРО-ВОДОЧНЫЙ ЗАВОД «ТОПАЗ», 141200, Московская область, г. Пушкино, ул. Октябрьская, 46 на основании свидетельства №65/16 с датой приоритета от 13.07.2010;
- Обществу с ограниченной ответственностью «Водочная Артель ЯТЬ», 127566, Москва, Юрловский пр-д, влад. 18 на основании свидетельства №65/17 с датой приоритета от 03.03.2011;
- Обществу с ограниченной ответственностью «Омсквинпром», 644105, г. Омск, ул. Разъездная, 14, литер Б на основании свидетельства №65/18 с датой приоритета от 16.12.2013;
- Обществу с ограниченной ответственностью «БрянскСпиртПром», 241050, Брянская область, г. Брянск, б-р Гагарина, 14 на основании свидетельства № 65/19 с датой приоритета от 22.07.2014;
- Открытому акционерному обществу «Уржумский спиртоводочный завод», 613531, Кировская область, г. Уржум, ул. Кирова, 8А на основании свидетельства № 65/20 с датой приоритета от 10.06.2016;

- Обществу с ограниченной ответственностью «Сибирская Водочная Компания», 652152, Кемеровская область, г. Мариинск, ул. Юбилейная, 2А на основании свидетельства № 65/21 с датой приоритета от 09.03.2016;

- Обществу с ограниченной ответственностью «Завод Георгиевский. Традиции качества», 143090, Московская область, г. Краснознаменск, ул. Строителей, 15 на основании свидетельства № 65/22 с датой приоритета от 05.07.2019;

- Акционерному обществу «Татспиртпром», 420111, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Баумана, 44/8, на основании свидетельства № 65/23 с датой приоритета от 16.01.2019;

- Акционерному обществу «Бутурлиновский ликеро-водочный завод», 397505, Воронежская область, Бутурлиновский район, г. Бутурлиновка, ул. 3 Интернационала, 5 на основании свидетельства № 65/24 с датой приоритета от 18.10.2019.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров и услуг обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров.

Также, была противопоставлена серия товарных знаков с элементом «РУССКАЯ» (свидетельства №38389 - приоритет от 12.03.1969, срок действия продлен до 12.03.2029; №254171 - приоритет от 19.07.2002, срок действия продлен до 19.07.2022; №269165 - приоритет от 12.02.2003, срок действия продлен до 12.02.2023; №312401 - приоритет от 04.08.2005, срок действия продлен до 04.08.2025; №309232 - приоритет от 02.03.2006, срок действия продлен до 02.03.2026; №554385 - приоритет от 02.08.2013) на имя Федеральное казённое предприятие "Союзплодоимпорт", 107139, Москва, Орликов пер., 1/11, в отношении товаров 33 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 32 класса МКТУ [3].

В возражении, поступившем 15.11.2021, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- при проведении сравнительного анализа заявленного обозначения с противопоставленными знаками можно сделать вывод о том, что эти обозначения не сходны до степени смешения, так как имеют отличия по фонетике, графике и по смыслу;

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки производят совершенно различное общее зрительное впечатление, в связи с чем, не ассоциируются друг с другом в целом;

- заявленное и противопоставленные обозначения не имеют фонетического сходства, поскольку противопоставленные обозначения представляют собой словосочетания

(например, «РУССКАЯ ВОДКА») или просто словесный элемент (например, «RUSSKAYA РУССКАЯ RUSSIAN»), однако, заявленное обозначение представляет собой сочетание из 5 слов, поэтому фонетика совпадает лишь в части элементов «водка» и «русская», что не может свидетельствовать о полном фонетическом сходстве;

- заявленное и противопоставленные обозначения не имеют семантического сходства, поскольку противопоставленные обозначения указывают на место происхождения товаров и услуг, однако заявленное обозначение по своему смыслу не указывает на место происхождения товаров и услуг, является фантазийным сочетанием слов, которое не несет в себе целью указания ни на место происхождения товаров и услуг, ни на их вид. В заявленном обозначении нет логического ударения на то, что товар или услуга произведены в России, а также указания на товар или услугу, поскольку фраза несет фантазийный смысл;

- заявленное обозначение представляет собой композицию, где слово «RUSSIAN» не является основным индивидуализирующим элементом, не акцентирует на себе внимание и не вызывает порождение ассоциативно-смысловых образов, связанных, прежде всего, с Россией (Русью) или чем-то, имеющим отношение именно к ней;

- заявитель производит дрожжи сухие, что является неоднородной продукцией с продукцией, выпускаемой владельцами противопоставленных товарных знаков;

- кроме того, заявитель считает ошибочным довод экспертизы о том, что входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «Samogon» является неохраняемым, поскольку в отношении части услуг 35 класса МКТУ, связанных с рекламой и реализацией/продажей товаров (например, «радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; услуги по развозной продаже товаров, включенные в 35 класс МКТУ; и т.д.») не указывает на их назначение;

- заявитель также считает ошибочным довод экспертизы о том, что поскольку входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «Samogon» является конкретным указанием на вид товара, то регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака для всех товаров 30 класса МКТУ, 32 класса МКТУ, остальной части услуг 35 класса МКТУ, не связанных с рекламой и реализацией/продажей напитков, полученных перегонкой, а именно самогона, будет вводить потребителей в заблуждение относительно вида и назначения товаров и услуг;

- словесный элемент «SAMOGON» является только частью заявленного обозначения «SAMOGON FATHER OF RUSSIAN VODKA», в виду чего, заявленное обозначение не состоит только из элемента, характеризующего товары;

- ввиду того, что заявитель производит дрожжи сухие, наборы для производства напитков, которые сами по себе не указывают на вид товара, а именно на «самогон», то

словесный элемент «Samogon» таким образом, не является конкретным указанием на вид товара, кроме того, с использованием дрожжей сухих и наборов для производства напитков может производиться не только «самогон», но и другие напитки.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020734338 в отношении товаров 30 класса МКТУ «ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы, за исключением эфирных масел; настои нелекарственные; дрожжи; закваски, экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный», товаров 32 класса МКТУ «порошки для изготовления газированных напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков», услуг 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение товаров для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по розничной продаже товаров с использованием телемагазинов или интернет-сайтов».

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (02.07.2020) 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 государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 1(3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Согласно пункту 35 Правил вышеуказанные элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

Для доказательства приобретения различительной способности, предусмотренной пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением, и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Согласно подпункту 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.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо 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 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 подпунктом 3 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, признанными в установленном настоящим Кодексом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками, в отношении однородных товаров.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только с согласия правообладателя.

В соответствии с требованиями пункта 7 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров, охраняемым в соответствии с Кодексом, за исключением случая, когда такое обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, если регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товара.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно 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. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «SAMOGON FATHER OF RUSSIAN VODKA», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении, указанных выше, товаров 30, 32 и услуг 35 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 и пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение содержит в своем составе словесный элемент «SAMOGON», который является транслитерацией слова «Самогон» (Самогón — крепкий спиртной напиток, изготавливаемый путём перегонки через самодельные (или заводского изготовления) самогонные аппараты спиртосодержащей массы (браги), получаемой в результате брожения зерновых, картофеля, свёклы, фруктов или других продуктов, содержащих сахар и

осахаренные крахмальные вещества. Самогон, как правило, перегоняется до крепости 80-90°, что вдвое крепче традиционной водки (см. Интернет, словари, <https://dic.academic.ru>)).

Исходя из изложенного, можно сделать вывод о том, что словесный элемент «SAMOGON» будет восприниматься как указание на вид товара, в связи с чем, данный словесный элемент не обладает различительной способностью и для заявленных услуг 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение товаров для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги магазинов по розничной, оптовой продаже товаров; услуги по розничной продаже товаров с использованием телемагазинов или интернет-сайтов», которые могут быть соотнесены с товаром «самогон», то есть служить для продвижения данных товаров, будет указывать на назначение указанных услуг, ввиду этого, противоречит подпункту 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и является неохраняемым.

Кроме того, в отношении товаров 30 класса МКТУ «ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы, за исключением эфирных масел; настои нелекарственные; дрожжи; закваски, экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный» и товаров 32 класса МКТУ «сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло солодовое» словесный элемент «SAMOGON», также, способен указывать на назначение данных товаров, поскольку они могут быть использованы при производстве алкогольных напитков, в связи с чем, противоречит подпункту 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и является неохраняемым.

В отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ «порошки для изготовления газированных напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусло пивное; таблетки для изготовления газированных напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков», заявленное обозначение является ложным указанием вида товара, в связи с чем, противоречит пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

Указанное, коллегия обосновывает тем, что «самогон», как указывалось выше, это определенный вид товара.

Приведенные выше товары 32 класса МКТУ относятся к иным пищевым продуктам, которые не являются самогоном, продуктом самогона, не содержащих в своем составе такие

продукты, в виду чего, заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида, состава, свойств товаров.

Особо следует отметить, что данные товары относятся к товарам широкого потребления, и внимание потребителей снижено при их покупке, что увеличивает негативные последствия от ошибочно приобретенного товара.

Также, коллегия отмечает, что заявленное обозначение в отношении испрашиваемых товаров и услуг не вызывает неправдоподобных ассоциаций, в связи с чем не может быть признано фантазийным.

Указанное позволяет утверждать, что заявленное обозначение не соответствует пункту 1 и пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

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

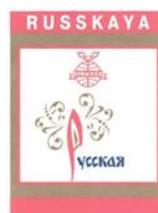


Противопоставленный общеизвестный товарный знак «**RUSSKAYA**» №40 [1] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесные элементы «**RUSSKAYA**», «**РУССКАЯ**», «**RUSSIAN**». Товарный знак признан общеизвестным с 31.12.1985 в отношении товаров 33 класса МКТУ: «водка».

Противопоставленное наименование места происхождения товара «**РУССКАЯ ВОДКА**» №65 [2] выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товара «водка».



Противопоставленный товарный знак «**RUSSKAYA**» по свидетельству №38389 [3] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесные элементы «**RUSSKAYA**», «**ВОДКА РУССКАЯ**», «**RUSSIAN VODKA**». Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ: «водка».



Противопоставленный товарный знак «**РУССКАЯ**» по свидетельству №254171 [4] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесный элемент

«Русская». Словесные элементы «Русская, russkaya» являются неохраняемыми элементами. Знак выполнен в белом, синем, красном, бежевом, желто-зеленом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 05, 29, 30, 31, 32, 34 и услуг 35 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №269165 [5] является комбинированным и представляет собой оригинально выполненный словесный элемент «Русская». Знак выполнен в бежевом, синем, красном цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №312401 [6] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесный элемент «Russkaya». Словесные элементы «Русская, russkaya» являются неохраняемыми элементами. Знак выполнен в красном, желтом, синем, белом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №309232 [7] является комбинированным и представляет собой этикетку, содержащую словесный элемент «RUSSKAYA». Словесные элементы «Russkaya, russian vodka» являются неохраняемыми элементами. Знак выполнен в желтом, красном, белом, синем цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «водка».

Противопоставленный товарный знак «СТАРОРУССКАЯ» по свидетельству №554385 [8] является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Необходимо отметить, что регистрация наименования места происхождения товара «РУССКАЯ ВОДКА» нацелена на сохранение и поддержание репутации традиционного русского алкогольного напитка - водки, прославленного определенными особыми свойствами, что является приоритетным для национального интереса.

В этой связи для алкогольных напитков прилагательное «РУССКАЯ», а также его производные, являются существенным индивидуализирующим элементом.

Относительно противопоставленных товарных знаков [4, 6, 7], коллегия отмечает, что данные товарные знаки и заявленное обозначение не являются сходными, поскольку словесные элементы «Русская, RUSSKAYA»/«Russkaya, russian»/ «Russkaya, russian vodka» выведены из правовой охраны.

Однако, необходимо отметить, что противопоставленный товарный знак «RUSSKAYA», «РУССКАЯ», «RUSSIAN» по свидетельству №40 [1] является общеизвестным для товаров 33 класса МКТУ «водка» (признан таковым на основании ранее зарегистрированного товарного знака по свидетельству №38389 [3]), следовательно, была установлена известность противопоставленных товарных знаков в отношении товара 33 класса МКТУ «водка» на основании их длительного и интенсивного использования на территории Российской Федерации под контролем правообладателя – ФКП «Союзплодоимпорт». При этом слово «РУССКАЯ»/«RUSSIAN» противопоставленных товарных знаков [1, 3] является их основным индивидуализирующим элементом и занимает доминирующее положение.

Кроме того, противопоставленный товарный знак [5], также, состоит из словесного элемента «Русская», который является охраняемым элементом обозначения.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и указанных выше противопоставленных общеизвестного товарного знака [1], товарных знаков [3, 5, 8] показал, что в их состав входят фонетически и семантически сходные словесные элементы – «RUSSIAN»/«Русская»/«RUSSKAYA», в силу чего сравниваемые знаки ассоциируются друг с другом в целом. Так, данные слова имеют одинаковое количество звуков и состав звуков.

Согласно словарно-справочным источникам (см. Интернет, словари; см. С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова «Толковый словарь русского языка», М.: «АЗЪ», 1993, с. 712), слово «RUSSIAN» в переводе с английского языка означает - «Русский» (-ая, -ое) «относящийся к русскому населению России (к русским), к России; такой, как у русских, как в России. Русский народ. Русский язык. Русская история. Русское гостеприимство.

Учитывая приведенные выше примеры, можно сделать вывод о том, что словесный элемент «RUSSIAN» определяет смысловое значение всего словосочетания в целом, придавая ему устойчивую связь с чем-либо, относящимся к России и русскому.

При сравнительном анализе заявленного обозначения и указанных выше противопоставленных товарных знаков коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии в целом имеют именно фонетический и семантический факторы, на основе которых и было установлено сходство соответствующих слов.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленных обозначений [1, 3, 5, 8] усиливается и за счет того, что данные слова выполнены буквами одного и того же (латинского) алфавита.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Таким образом, совпадение элемента «RUSSIAN» заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 3, 5, 8], а также высокая степень сходства элементов «RUSSIAN»/«РУССКАЯ», «RUSSKAYA» заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 3, 5, 8] как по смыслу, так и фонетически обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений.

В соответствии с изложенным коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал следующее.

Относительно товаров 32 класса МКТУ «порошки для изготовления газированных напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков» заявленного обозначения, коллегия отмечает следующее.

Согласно статье 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции; спиртосодержащая пищевая продукция – пищевая продукция, в том числе виноматериалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградное сусло, иное фруктовое сусло, пивное сусло (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, более 1,5 процента объема готовой продукции; сусло - спиртосодержащая пищевая продукция, являющаяся полуфабрикатом производства алкогольной продукции, с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения, более 1,5 процента от ее объема, получаемая в зависимости от вида алкогольной продукции из ягод винограда (виноградное сусло), из

иных фруктов (фруктовое сусло), из воды, пивоваренного солода, хмеля и (или) хмелепродуктов (пивное сусло), из воды и меда (медовое сусло).

Таким образом, товары 32 класса МКТУ «сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива» заявленного обозначения признаны однородными с товарами 33 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1, 3, 5, 8].

Относительно товаров 30 класса МКТУ «ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы, за исключением эфирных масел; настои нелекарственные; дрожжи; закваски, экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный» и товаров 32 класса МКТУ «порошки для изготовления газированных напитков; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; таблетки для изготовления газированных напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков», относящихся к безалкогольной продукции, коллегия отмечает следующее.



Ввиду общеизвестности товарного знака «» по свидетельству №40, который обладает высокой степенью различительной способностью, использование заявленного обозначения на упаковке безалкогольных напитков (которые часто используются при застольях, являются сопутствующими), а, также при производстве продуктов, которые могут быть использованы для приготовления напитков или содержаться в их составе, способно вызвать у потребителя представление о том, что эти средства индивидуализации принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника, что в данном случае не соответствует действительности.

Таким образом, заявленные товары 30, 32, 33 классов МКТУ следует признать однородными противопоставленным товарам 33 класса МКТУ, содержащимся в перечне общеизвестного противопоставленного товарного знака [1].

Относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям, предусмотренным пунктом 7 статьей 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Противопоставленное НМПТ №65 «РУССКАЯ ВОДКА», содержит в своем составе два словесных элемента. При этом слово «водка» является наименованием вида товара, для которого зарегистрировано НМПТ, в связи с чем, основным индивидуализирующим элементом противопоставленного НМПТ является словесный элемент «РУССКАЯ».

Заявленное обозначение и противопоставленное НМПТ содержат фонетически тождественные элементы «RUSSIAN»/«РУССКАЯ».

Коллегией было принято во внимание отсутствие у заявителя права пользования наименованием места происхождения товара №65.

Следует отметить, что при сравнении НМПТ и товарных знаков однородность товаров не оценивается, так как исходя из пункта 7 статьи 1483 Кодекса, сходные с НМПТ товарные знаки не могут быть зарегистрированы в отношении любых товаров.

Таким образом, установленное сходство заявленного обозначения и НМПТ обуславливает вывод о несоответствии заявленного обозначения положениям пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, заявленное обозначение «SAMOGON FATHER OF RUSSIAN VODKA» является сходным до степени смешения с противопоставленными ему средствами индивидуализации в отношении однородных товаров 30, 32 классов МКТУ, следовательно, оно подпадает под несоответствие требованиям, предусмотренным пунктами 6 и 7 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 15.11.2021, оставить в силе решение Роспатента от 28.07.2021.