

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 (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 21.12.2021, поданное Филипповым П.Г., Россия (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020770204 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «ПАПИНА КУХНЯ» по заявке №2020770204, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 08.12.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 31.08.2021 о государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров и услуг 31 и 35 классов МКТУ. В отношении всех заявленных товаров 29, 30, 32 классов МКТУ заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака (далее – решение Роспатента). Указанное решение Роспатента было основано на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку заявленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком «Мамина кухня» по свидетельству №578608 (приоритет от 04.07.2014), зарегистрированным на Хайруллова Р.Н., Россия, в отношении товаров 29, 30 и 32 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 30 и 32 классов МКТУ.

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

- заявленное обозначение не является сходным с противопоставленным ему товарным знаком по фонетическому, графическому, визуальному критериям сходства;

- сравниваемые обозначения имеют совпадающие буквы и звуки, при этом отличаются по следующим признакам: по составу звуков, по составу согласных звуков, противопоставленное обозначение начинается на слово «мамина», со звонким звуком «м» в составе, в то время как заявляемое обозначение начинается на слово «папина» с глухим [п] в составе. Звуки «м» и «п» не являются парными, соответственно произношение сравниваемых обозначений требует различной артикуляции (работы отдельных произносительных органов при образовании звуков речи). На основании изложенного, сравниваемые обозначения имеют существенные фонетические отличия;

- сравниваемые обозначения выполнены различными шрифтами и регистрами букв и производят на потребителя разное впечатление. Противопоставленный знак является комбинированным, содержит оригинальное графическое изображение, увеличивающее его различительную способность. Изобразительный элемент фиксирует на себе внимание потребителей при восприятии обозначения, так как представляет собой конкретные, а не абстрактные объекты (симметрично расположенные варежки, сложенные в форме «сердца»), вследствие чего легко запоминается, пространственно доминирует, так как выполнен в крупном размере и расположен в композиции удобно для восприятия - в центральной части, с которой начинается осмотр обозначения. Восприятие данного обозначения потребителями существенно отличается от того, какое впечатление производит на рядового потребителя просто словесное обозначение;

- отличается и смысловое наполнение сравниваемых обозначений. Сама по себе семантика слова «кухня», входящего в сравниваемые словесные элементы не является очевидной в восприятии, так как имеет много значений и его восприятие зависит от контекста;

- кроме того, слово «папина» (является сильным, на него падает ударение) означает принадлежность гипотетическому отцу. Вызывает ассоциации с качествами, присущими в первую очередь мужчине (сила, щедрость, надежность). Входящее в противопоставленное обозначение слово «мамина» обозначает «принадлежащая маме» и вызывает ассоциации, в первую очередь, с заботой, нежностью, красотой;

- практикой Роспатента подтверждается регистрация на имя разных лиц товарных знаков, включающих словесный элемент «кухня» (например, знак по международной регистрации №1117938, товарные знаки по свидетельствам №210996, №758227, №461963, №471798, №603971, №821460, №570918, №474539, №259425, №439757 и т.д.);

- в открытом доступе отсутствует какая-либо информация о выпуске товаров 29, 30, 32 класса МКТУ под обозначением «мамина кухня». Соответственно, у потребителя не могла сложиться никакая ассоциативная связь с данным обозначением.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 35 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (08.12.2020) поступления заявки №2020770204 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

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

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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

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

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

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.


В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или

назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Заявленное обозначение «ПАПИНА КУХНЯ» является словесным и выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 29, 30, 31, 32, 35 классов МКТУ.

Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в отношении всех заявленных товаров 29, 30, 32 классов МКТУ ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, в рамках чего ему были противопоставлен



комбинированный товарный знак «», состоящий из словесных элементов «Мамина кухня», выполненных оригинальным шрифтом строчными буквами русского алфавита, начальная буква «М» - заглавная, а также из помещенного ниже изобразительного элемента в виде стилизованного изображения кухонных варежек, соединенных друг с другом. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29, 30 и 32 классов МКТУ.

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

При сравнительном анализе заявленного обозначения и противопоставленного ему товарного знака было установлено, что они содержат фонетически и семантически тождественный словесный элемент «КУХНЯ», являющийся существительным, на которое падает логическое ударение в сравниваемых обозначениях и которое несет основную индивидуализирующую нагрузку в них.

Слово «КУХНЯ» - 1. Помещение с плитой или печью, где стряпают кушанья. 2. Прибор для приготовления кушаний. 3. Кушанья, питание, подбор кушаний. 4. Интриги, темные делишки (см. www.dic.academic.ru, Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков.1935-1940).

Заявителем приводится довод о том, что слово «кухня» часто встречается в составе различных товарных знаков, в связи с чем является слабым элементом сравниваемых обозначений. Вместе с тем, указанный довод не опровергает вывода о том, что именно

данный элемент формирует образ заявленного обозначения и противопоставленного знака, именно по нему сравниваемые обозначения в первую очередь запоминаются потребителями.

Следует отметить, что сравниваемые обозначения характеризуются подобием заложенных в них понятий и представлений. Так, с учетом приведенных в заявленном перечне товаров, а также товаров, содержащихся в перечне противопоставленной регистрации, сравниваемые обозначения способны вызывать образы, связанные с кушаньями, приготовленными на домашней кухне по рецептам мамы, папы, продуктами и напитками, которые готовятся близкими родственниками - мамой, папой, следовательно, данные продукты готовятся с особым отношением к потребителю данных продуктов, с любовью и заботой, как если бы их приготовили мама или папа. Указанная семантика подкрепляется изобразительным элементом, входящим в состав противопоставленного знака, где две кухонные варежки соединены в виде сердца.

Сравниваемые словесные обозначения выполнены буквами русского алфавита, что сближает их графически. При этом, отмечаются и графические отличия, заключающиеся в наличии в составе противопоставленного знака изобразительного элемента, исполнении словесных элементов противопоставленного знака оригинальным шрифтом на двух строках.

С учетом проведенного анализа следует констатировать, что сравниваемые обозначения характеризуются идентичной грамматической конструкцией, а именно состоят из тождественного существительного «кухня», а также прилагательного, означающего принадлежность данного существительного, причем данные прилагательные характеризуются подобными идеями, заложенными в них. С учетом вышеизложенного, у среднего российского потребителя может сложиться неверное представление о том, что заявленное обозначение и противопоставленный знак являются вариантами знаков одного производителя, кроме того, заявленное обозначение может быть воспринято как расширение линейки продукции правообладателя противопоставленного знака. В связи с изложенным, сравниваемые обозначения признаются сходными, несмотря на их отдельные отличия.

В отношении анализа однородности товаров, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения и в отношении которых зарегистрирован противопоставленный знак, коллегия учитывала, что сравниваемые товары 29, 30, 32

классов МКТУ относятся к недорогостоящим товарам широкого потребления, при приобретении которых у потребителей снижена степень внимательности, в связи с чем опасность смешения этих товаров, маркированных знаками, обладающими высокой степенью сходства, на рынке достаточно высока.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ «анчоусы неживые; водоросли морские консервированные; голотурии неживые; клеммы [неживые]; клипфиск [треска солёно-сушеная]; консервы рыбные; креветки неживые; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; лосось неживой; мидии неживые; моллюски неживые; муссы рыбные; омары неживые; продукты рыбные пищевые; раки неживые; ракообразные неживые; ракушки неживые; рыба консервная; рыба неживая; рыба солёная; сардины неживые; сельдь неживая; трепанги неживые; тунец неживой; устрицы неживые; филе рыб; экстракты водорослей пищевые»). Правовая охрана противопоставленному знаку также предоставлена в отношении морепродуктов, рыбных продуктов («филе рыб; сельдь; моллюски неживые; тунец; продукты пищевые рыбные; муссы рыбные; продукты пищевые рыбные; лосось; голотурии неживые; омары неживые; рыба солёная; рыба неживая; креветки пальчатые неживые; лангусты неживые; рыба консервированная; ракообразные неживые; мидии неживые; анчоусы; креветки неживые; сардины»). Отнесение сравниваемых товаров к одним и тем же родовым группам свидетельствует об их однородности.

Противопоставленный знак зарегистрирован в отношении товаров 29 класса МКТУ «молоко», которые представляют собой родовую позицию по отношению к товарам 29 класса МКТУ «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 скисшее; молоко соевое; молоко сухое; молоко топлёное; молочнокислое брожения» заявленного обозначения. Следовательно, данные виды товаров являются однородными.

Кроме того, товары 29 класса МКТУ «молоко; маргарин; масло сливочное; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сметана [скашенные сливки]; сыры; крем сливочный» противопоставленного знака являются однородными товарам 29 класса МКТУ «кварк; молоко; заменители молока; йогурт; коктейли молочные; маргарин; масло

сливочное; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; сливки растительные; сметана; творог; сыры; кефир; коктейли молочные; крем сливочный; кумыс; продукты молочные; сыворотка молочная; эгг-ногг безалкогольный». Так, данные виды товаров относятся к молоку и молочным продуктам, которые могут быть произведены одним лицом с применением одинаковых технологий, а также реализовываться совместно.

Товары «сырники» 29 класса МКТУ заявленного обозначения производятся из молочных продуктов (творога), являющихся его основным ингредиентом (сырьем), влияющим на качество, характеристики основного продукта. Коллегия усматривает, что молоко, молочные продукты и сырники могут быть произведены на одном предприятии (например, заводе по производству молока и молочных продуктов), в связи с изложенным товары 29 класса МКТУ «сырники» заявленного обозначения признаются однородными молоку и молочным продуктам, содержащимся в перечне противопоставленного знака.

Товары 29 класса МКТУ «ветчина; желе мясное; дичь; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; печень; сало; паштеты из печени; свинина; солонина; сосиски; субпродукты; мозг костный пищевой; экстракты мясные; птица домашняя неживая; сосиски в сухарях» заявленного обозначения и противопоставленного знака идентичны. Кроме того, следует констатировать однородность товаров 29 класса МКТУ «сосиски» заявленного обозначения и товаров 29 класса МКТУ «сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов» противопоставленного знака, поскольку данные виды товаров могут быть произведены одним лицом.

Товары 29 класса МКТУ «андулет; конфи утиное; корн-доги» заявленного обозначения являются однородными товарам 29 класса МКТУ «ветчина; желе мясное; изделия колбасные; колбаса кровяная; сосиски; сосиски в сухарях» противопоставленного знака. Указанные товары 29 класса МКТУ однородны в силу отнесения их к мясным продуктам, колбасным изделиям, которые могут быть взаимозаменяемыми, взаимодополняемыми. Кроме того, однородными с данными видами товаров являются товары 29 класса МКТУ «оболочки колбасные, натуральные или искусственные» заявленного обозначения, которые являются неотъемлемой частью колбасной продукции.

Товары 29 класса МКТУ «пудинг белый» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «пудинги [запеканки]» противопоставленного знака, поскольку относятся к одному виду продукции – пудинги, которые могут исходить из единого источника происхождения и реализовываться в отношении одного круга потребителей.

Товары 29 класса МКТУ «личинки муравьев съедобные, приготовленные; насекомые съедобные неживые» заявленного обозначения однородны товарам 29 класса МКТУ «яйца улитки; гнезда птичьи съедобные; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые» противопоставленного знака. Данные виды товаров представляют собой специфические виды продуктов, реализуемые в специализированных магазинах экзотической еды.

Товары 29 класса МКТУ «пульткоги» заявленного обозначения и товары 29 класса МКТУ «кимчи [блюдо из ферментированных овощей]», товары 30 класса МКТУ «пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]» противопоставленного знака относятся к готовым блюдам корейской кухни, могут продаваться совместно, чем обусловлена их однородность. Однородными с данными видами товаров являются и товары 30 класса МКТУ «рамэн; рис, завернутый в водоросли» противопоставленного знака, представляющие собой готовые блюда азиатской кухни. Коллегия усматривает возможность совместной реализации сравниваемых видов товаров в отделах готовой продукции азиатской кухни, а также возможность их совместного производства.

Товары 29 класса МКТУ «цветы сухие съедобные» заявленного обозначения и товары 29 класса МКТУ «пыльца растений, приготовленная для пищи» противопоставленного знака являются однородными, поскольку могут быть произведены совместно и иметь сходные каналы реализации.

Кроме того, в перечни заявленного обозначения и противопоставленного знака включены товары 29 класса МКТУ, являющиеся идентичными или относящиеся к одним родовым группам – орехи обработанные разных видов, масла и жиры растительные, соусы пищевые и приправы, продукты готовые из фруктов, сухофрукты, продукты обработанные и консервированные из овощей, фруктов и ягод, продукты готовые из фруктов и овощей, супы и бульоны (составы для их приготовления), грибы консервированные, яйца и яйцепродукты, блюда готовые с использованием овощей, мяса, соки овощные, продукты готовые пастообразные, продукты готовые из соевых бобов, культуры тканей и вещества экстрагированные. Отнесение сравниваемых товаров 29 класса МКТУ к одним родовым

группам свидетельствует об их однородности, поскольку такие виды товаров могут быть произведены на одном предприятии и продаваться совместно.

Товары 30 класса МКТУ «ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; бадьян; батончики злаковые с высоким содержанием белка; батончики злаковые; блины; блюда на основе лапши; бриоши; булки; ванилин [заменитель ванили]; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; какао; камень винный для кулинарных целей; каперсы; карамель [конфеты]; карри [приправа]; кетчуп [соус]; киш; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; куркума; кускус; лапша; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; лепешки рисовые; майонез; макарон [печенье миндальное]; макаронные изделия; мальтоза; мамалыга; маринады; марципан; мед; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; орех мускатный; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; паштет запеченный в тесте; перец; перец душистый;

перец стручковый [специи]; песто; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; резинки жевательные; релиш [приправа]; рис; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; сахар; сахар пальмовый; семя анисовое; сироп золотой; сироп из мелассы; сладости; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус соевый; соус томатный; соусы [приправы]; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; тартрат калия кислый для кулинарных целей; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортилы; травы огородные консервированные [специи]; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; цветы или листья, используемы в качестве заменителей чая; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; шоколад; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный» полностью совпадают.

Иные товары 30 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного знака обладают высокой степенью однородности, поскольку относятся к одним родовым группам – приправы, крупы, ароматизаторы пищевые, изделия кулинарные пирожковые, изделия кулинарные из жидкого теста, изделия хлебобулочные, изделия кулинарные на основе злаков, плоды зерновых культур и изделия из зерна, изделия кондитерские, мороженое, чай и кофе (напитки на их основе), лед, макаронные изделия, мука и мучные продукты, продукты сахарного производства, соусы пищевые, изделия отварные из теста с начинкой, изделия бутербродные, тесто, продукты готовые пастообразные, блюда готовые из овощей.

Товары 29 класса МКТУ «оладьи картофельные» противопоставленного знака являются однородными товарам 30 класса МКТУ «лепешки на основе картофеля»

заявленного обозначения, так как относятся к готовым блюдам из картофеля, которые могут изготавливаться и реализовываться совместно.

Товары 29 класса МКТУ «кимчи [блюдо из ферментированных овощей]» противопоставленного знака являются однородными товарам 30 класса МКТУ «оладьи из кимчи» заявленного обозначения, так как в их основе лежит один и тот же продукт – кимчи и, следовательно, данные блюда могут изготавливаться совместно, быть взаимозаменяемыми, реализовываться соседних полках в магазине.

Товары 30 класса МКТУ «блюда лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «блюда на основе лапши» противопоставленного знака. Данные виды товаров относятся к готовым блюдам на основе макаронных изделий, в связи с чем могут продаваться совместно, а также быть взаимозаменяемыми.

Товары 30 класса МКТУ «блюда лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом» заявленного обозначения и товары 30 класса МКТУ «закуски легкие на основе риса» противопоставленного знака относятся к готовым блюдам на основе риса, которые могут быть произведены одним лицом и продаваться совместно.

Товары 32 класса МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного знака идентичны или однородны в силу отнесения их к одним родовым группам – воды питьевые, ингредиенты для составления напитков, пиво и пивосдерживающие напитки, напитки безалкогольные разного вида, ингредиенты и составы для изготовления алкогольных и безалкогольных напитков, молоко растительное, напитки к столу, напитки на базе фруктовых и овощных смесей, соки. Возможность совместного производства данных товаров, одинаковое назначение, а также одинаковый круг потребителей свидетельствуют об их однородности.

В отношении анализа однородности товаров, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения и в отношении которых зарегистрирован противопоставленный знак, коллегия учитывала, что вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров. 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 (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда

Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Постановление Пленума Верховного Суда). В рассматриваемом случае была установлена высокая степень однородности сравниваемых товаров, что может привести к высокой вероятности смешения данных товаров, маркированных сравниваемыми обозначениями.

Заявителем вывод об однородности товаров 29, 30, 32 классов МКТУ в возражении не оспаривается. Вместе с тем, согласно возражению, в открытом доступе отсутствует какая-либо информация о выпуске товаров 29, 30, 32 класса МКТУ под обозначением «мамина кухня». Соответственно, у потребителя не могла сложиться никакая ассоциативная связь с данным обозначением. Следует отметить, что в рамках рассмотрения настоящего возражения о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, устанавливает тождество или сходство сравниваемых обозначений, а также анализируются перечни товаров, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и зарегистрирован противопоставленный знак, а не фактически осуществляемая деятельность. Кроме того, следует отметить, что для признания сходства обозначений уже достаточно самой опасности, а не реального смешения обозначений в глазах потребителей.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения с противопоставленными ему знаком в отношении однородных товаров 29, 30, 32 классов МКТУ, в связи с чем вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 10.02.2022 от заявителя поступило особое мнение, которое повторяет доводы, изложенные в возражении. Оценка указанным доводам была дана выше по тексту заключения, в связи с чем они не требуют дополнительного анализа.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.12.2021, оставить в силе решение Роспатента от 31.08.2021.