

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 27.02.2020 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Индивидуальным предпринимателем Зюлевым Виталием Павловичем, Краснодарский край, г. Анапа (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019714538, при этом установлено следующее.

Словесное обозначение **ГОРГИШИЯ** по заявке №2019714538 поданной 01.04.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ *«аперитивы безалкогольные; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе*

безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков.

Роспатентом 27.11.2019 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019714538 в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение

ГОРГИППИЯ

тождественно товарному знаку по свидетельству №730254 с приоритетом от 26.03.2018 – (1), правовая охрана которому предоставлена на имя Общества с ограниченной ответственностью «Анапские вина», Краснодарский край, для товаров 33 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 32 класса МКТУ.

В Роспатент 27.02.2020 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель сокращает перечень товаров, в отношении которых испрашивается правовая охрана следующими позициями «*вода газированная; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые*»;

- товары 32 класса МКТУ уточненного перечня и товары 33 класса МКТУ, указанные в перечне противопоставленного знака, не однородны, так как относятся к

разным видам товаров «безалкогольные напитки» и «алкогольные напитки»; имеют различное назначение «утоление жажды» и «получение алкогольного воздействия от напитков», различный круг потребителей, в том числе по возрастному цензу; различный способ реализации;

- несмотря на высокую степень сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака (1), их смешение на рынке невозможно, в связи с тем, что обозначения используются в отношении неоднородных товаров. Данный довод подтверждается судебной практикой [1].

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 27.11.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2019714538 в отношении уточненного перечня товаров 32 класса МКТУ, указанного выше.

С возражением заявителем было представлено Постановление Суда по интеллектуальным правам от 03.08.2018 по делу № СИП-163/2017 – [1].

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (01.04.2019) поступления заявки № 2019714538 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный 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 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

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

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если 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.

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 **ГОРГИППИЯ** представляет собой словесное обозначение, выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Противопоставленный товарный знак **горгиппия** по свидетельству № 730254 – (1), представляющий собой словесное обозначение, выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Сопоставительный анализ показал, что заявленное обозначение является тождественным с противопоставленным знаком (1), поскольку совпадает с ним во всех элементах.

Согласно доводам возражения, правовая охрана товарного знака по заявке №2019714538 испрашивается в отношении уточненного перечня товаров 32 класса

МКТУ, а именно; *«вода газированная; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые»;*

В этой связи анализ однородности проводится в отношении указанного выше перечня товаров.

Правовая охрана противопоставленному знаку (1) предоставлена в отношении следующих товаров 33 класса МКТУ *«аперитивы; арак; байцзю [китайский алкогольный напиток]; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые»*

Сравнение перечней товаров с целью определения их однородности показало, что сопоставляемые товары 32 и 33 классов МКТУ не однородны, так как имеют ряд существенных различий, а именно относятся к разным видам товаров «безалкогольные напитки» и «алкогольные напитки»; имеют различное назначение «утоление жажды» и «получение алкогольного воздействия от напитков», различный круг потребителей, в том числе по возрастному цензу; различный способ реализации.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия полагает, что противопоставленный знак не является препятствием в решении вопроса о предоставлении правовой охраны рассматриваемому обозначению, следовательно, в отношении уточненного перечня товаров 32 класса МКТУ соответствует пункту 6(2) статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 27.02.2020, отменить решение Роспатента от 27.11.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019714538.