

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, рассмотрела поступившее 10.02.2021 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Азовская кондитерская фабрика» (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019736405, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения  в качестве товарного знака по заявке №2019736405 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 25.07.2019 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, заявленное обозначение представляет собой комбинированный товарный знак в виде этикетки, состоящий из словесного и изобразительного элементов. Словесный элемент «Белкин лес» - словосочетание, носящее фантазийный характер для заявленных товаров и выполненное оригинальным шрифтом в кириллице. Изобразительный элемент представляет собой разделенную на три части этикетку. По краям этикетки находятся белые прямоугольники и окантовка этикетки, а в центральной части

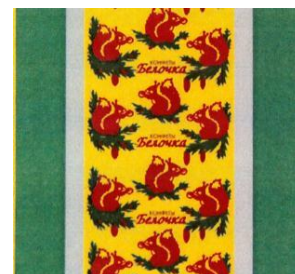
расположены словесный элемент «Белкин лес», а под ним - товарный знак заявителя – «Азовская кондитерская фабрика» в красном овале. Под ними расположено изображение конфеты в обертке и половинка развернутой конфеты. Также на заднем фоне этикетки изображены белки, листья, орешки, ветки дерева и ягоды.

Решение Роспатента от 16.12.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам



экспертизы тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:



- с комбинированным товарным знаком «Белочка», зарегистрированным под №139420 [1] с приоритетом от 22.09.94 на имя Общества с ограниченной ответственностью «Кондитерская фабрика им. Н.К. Крупской» в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- с комбинированным товарным знаком «Бабаевский»



зарегистрированным на имя Открытого акционерного

общества «Кондитерский концерн Бабаевский» в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ (свидетельство № 477380 [2]);

- со словесным товарным знаком «БАБАЕВСКАЯ БЕЛОЧКА» (свидетельство № 367640 [3]), зарегистрированным на имя Открытого акционерного общества «Кондитерский концерн Бабаевский» в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

В заключении по результатам экспертизы также указано, что в состав заявленного обозначения включены неохранные словесные элементы «Кондитерская фабрика», реалистическое изображение конфет и слово «конфеты», которые относятся к категории неохранных, так как не обладают различительной способностью, указывают на вид предприятия и товара.

Учитывая включение в состав заявленного обозначения словесных элементов «кондитерская фабрика», «конфеты» и реалистичного изображения конфет, регистрация заявленного обозначения в отношении заявленных товаров иного вида, за исключением товаров, относящихся к товарам «конфеты», способна ввести потребителя в заблуждение относительно вида товаров и их свойств, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для части заявленных товаров 30 класса МКТУ.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в части несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- сравниваемые словесные элементы «БЕЛКИН ЛЕС» и «БЕЛОЧКА», «БАБАЕВСКАЯ БЕЛОЧКА», «БАБАЕВСКИЙ» имеют различное звучание. Следовательно, фонетического сходства между указанными обозначениями нет;

- не менее важно наличие абсолютно разной семантики обозначений. Так, в противопоставленных товарных знаках [1-3] логическое ударение падает на слово «белочка» и «Бабаевский», в то время как в заявленном обозначении - на слово «лес». Очевидно, что в случае с товарным знаком [3] речь идет о некой

территориальной принадлежности «белочки», а в случае с заявленным обозначением - об условной принадлежности леса белке;

- с учетом значительной графической разницы сравниваемых обозначений, а также наличием того факта, что словесный элемент «БЕЛКИН ЛЕС» является зарегистрированным товарным знаком (№743050) заявителя, сравниваемые обозначения нельзя признать сходными;

- заявленное обозначение не является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [1-2], поскольку вывод о сходстве обозначений следует основывать на производимом ими общем впечатлении, которое формируется, в зависимости от вида обозначений, за счет формы и цвета, доминирующих словесных или изобразительных элементов. В частности, изобразительный элемент противопоставленного знака [1] представлен в виде желтого фона, где множество белок сидит на ветках. Белки явно имеют доминирующее положение на этикетке, они изображены в максимально упрощенном виде, не имеют четких очертаний конечностей и покрашены в красный, нереалистичный цвет. Ветки имеют характер дополнительного элемента по отношению к белкам. Сами ветки изображены в виде ветвей хвойных пород. Изобразительный элемент противопоставленного знака [2] представляет собой рисунок, по краям которого расположены ветви орешника, а в центре, над изображением фабрики, изображена сидящая на ветке белка с орехом в лапах. Фон рисунка - зеленый. Этот цвет является основным и доминирующим. В свою очередь, заявленное на регистрацию обозначение «Белкин лес» под №2019736405 представлено в виде целой лесной композиции, состоящей из ветвей, белок, листьев, цветов, орехов и ягод. При этом белки не имеют доминирующего положения, они являются частью общей композиции наравне с другими элементами этикетки. У белок отчетливо выражены конечности, изображены они в многоцветовой гамме, что в целом более детализировано и реалистично в сравнении с противопоставленным обозначением. Хвойных ветвей и вовсе нет на этикетке заявленного обозначения. В центральной части обозначения на фоне белого прямоугольника расположен словесный элемент «Белкин лес», товарный знак

заявителя в виде овала красного цвета со словами «Азовская кондитерская фабрика», а также изображение конфет с маркировкой «Белкин лес»;

- с учетом значительных графических отличий сравниваемых обозначением, а также наличием словесного элемента, который является зарегистрированным товарным знаком №743050 заявителя, заявитель считает, что сходство сравниваемых обозначений отсутствует;

- заявителем ранее было оспорено решение экспертизы об отказе в регистрации по заявке №2019736403 на аналогичное комбинированное обозначение, в результате чего было вынесено решение о регистрации;

- как указано в пункте 37 Обзора судебной практики по делам, связанным с разрешением споров о защите интеллектуальных прав, утвержденного Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 23.09.2015, при выявлении сходства до степени смешения обозначений учитывается общее впечатление, которое они производят в целом на среднего потребителя соответствующих товаров или услуг.

На основании изложенного заявителем выражена просьба о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров, указанных в заявке №2019736405.

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы убедительными.

С учетом даты (25.07.2019) 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 пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) 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;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленные на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

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 способными ввести потребителя в заблуждение 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 положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

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

В соответствии с пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; вид и характер изображений; 5) сочетание цветов и тонов.

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, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированный товарный знак



Государственная регистрация товарного знака по заявке №2019736405 испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ - ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; бадьян; баоцзы [китайские пирожки]; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда на основе лапши; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бриоши; булгур; булки; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; бурито; ванилин [заменитель ванили]; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода морская для приготовления пищи;

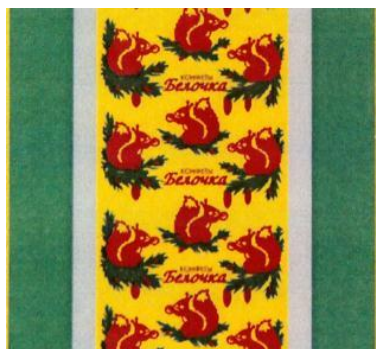
водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; гренки; гречиха обработанная; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; зефир [кондитерские изделия]; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; 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; имбирь [пряность]; йогурт замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей; каперсы; карамели [конфеты]; карри [приправа]; кетчуп [соус]; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кимчхи [овощи ферментированные]; киноа обработанная; киш; клейковина пищевая; клецки на основе муки; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфитюр молочный; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; куркума; кускус [крупа]; лапша; лапша соба; лапша удон; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; леденцы; лепешки рисовые; ломпер [лепешка на основе картофеля]; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикадили]; маринады; марципан; мед; мисо [приправа]; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; 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 на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки

шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; окономияки [японские пикантные блины]; онигири [рисовые шарики]; орех мускатный; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; паста соевая [приправа]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; паштет запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто [соус]; печенье; печенье сухое; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; пироги; пицца; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; препараты ароматические пищевые; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; релиш [приправа]; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; сахар; сахар пальмовый; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сладости; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; 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 клюквенный [приправа]; соус соевый; соус томатный; соус яблочный [приправа]; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стабилизаторы для взбитых сливок; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; сухари; сухари панировочные; суши; сэмбэй [рисовые крекеры]; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; тартрат калия кислый для кулинарных целей; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей;

тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортиллеры; травы огородные консервированные [специи]; украшения шоколадные для тортов; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы [пельмени китайские]; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; шоколад; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный.

Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации товарного знака в отношении всех указанных выше товаров на основании его несоответствия требованиям, изложенным в подпункте 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, ввиду сходства заявленного обозначения до степени смешения с товарными знаками [1-3].

Товарный знак [1] представляет собой комбинированное обозначение



Знак охраняется для товаров 30 класса МКТУ – шоколад, конфеты.

Товарный знак [2] представляет собой комбинированное обозначение



, который охраняется на территории Российской Федерации

в отношении товаров 30 класса МКТУ - вафли; 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 пирожковые; какао; какао-продукты; карамели; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; кофе; крекеры; кушанья мучные, относящиеся к изделиям кондитерским мучным; леденцы; изделия кондитерские желеобразные; марципаны; масса сладкая молочная для кондитерских изделий; мед; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные и кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки какао; пастилки (кондитерские изделия); петифуры; печенье; помадки; пралине; пряники; резинки жевательные [за исключением используемых для медицинских целей]; сахар; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости, в том числе, лукумы, пастила, зефир, пасты шоколадные, шоколадно-ореховые, шоколадно-молочные, фруктово-ягодные, торты вафельные; тесто миндальное; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; чай; шоколад.

Товарный знак [3] представляет собой словесное обозначение «БАБАЕВСКАЯ БЕЛОЧКА», выполненное стандартным шрифтом.

Знак зарегистрирован для товаров 30 класса МКТУ - вафли; 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; карамели; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; крекеры; леденцы; мармелад; марципаны; пастилки; петифуры; печенье; помадки; пралине; пряники; резинки жевательные [за исключением используемых для медицинских целей]; сладости; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; халва; шоколад.

Сравнительный анализ на тождество и сходство заявленного обозначения и указанных знаков показал следующее.



[1-2] не ассоциируются между собой в целом, что обусловлено совершенно разным зрительным впечатлением, которые производят сравниваемые обозначения.

Разное общее впечатление создается, в частности, за счет того, что в заявленном обозначении центральное положение занимает вертикально ориентированный прямоугольник белого цвета с расположенными на нем словосочетаниями «БЕЛКИН ЛЕС» и «Азовская кондитерская фабрика» в красном овале, которые и выполняют основную индивидуализирующую функцию товарного знака. При этом изображения прыгающей белки, цветов, листьев и орехов являются лишь фоном, на котором размещены указанные элементы, а также прямоугольники белого цвета, расположенные с двух сторон от центрального элемента знака. При этом в одних обозначениях белка изображена в статике и занимает центральное положение в знаках [1-2], в заявленном же обозначения белка изображена в полете или прыжке и, к тому же, не является центральным элементом обозначения, акцентирующем на себе внимание потребителя.

Кроме того, разное восприятие знаков потребителем достигается за счет использования в них разного цветового решения, причем противопоставленные

товарные знаки [1-2] имеют больше сходства между собой по цветовым характеристикам (желто-красно-зеленая цветовая гамма), нежели с заявленным обозначением, выполненном в бело-бежево-коричневом цветовом сочетании. Присутствие в сравниваемых этикетках существенно отличающихся по фонетическому и семантическому признакам сходства словесных элементов – в противопоставленных товарных знаках это слова «Белочка» и «БАБАЕВСКИЙ», а в заявленном обозначении – словосочетания «Белкин лес» и «Азовская кондитерская фабрика», которые также участвуют в создании образа сопоставляемых обозначений, приводит к возникновению совершенно разных ассоциаций сравниваемых обозначений между собой в целом. При этом следует отметить, что заявитель является обладателем исключительных прав на входящие в состав заявленного обозначения словесный товарный знак «Белкин лес» и комбинированный товарный знак в виде овала красного цвета со словами «Азовская кондитерская фабрика», а также комбинированного товарного знака «Белкин лес». Что касается наличия в знаках изображения белки, то изображения белок, подобные тому, что присутствуют в противопоставленных знаках (с орешком в лапах), используются различными производителями кондитерских изделий (см., например, свидетельства №№152985, 464091 и др.).

С учетом изложенного коллегия пришла к выводу, что сравниваемые обозначения не являются сходными до степени смешения, так как не ассоциируются друг с другом в целом.

Что касается противопоставленного словесного товарного знака «БАБАЕВСКАЯ БЕЛОЧКА» [3], то этот товарный знак также не является сходным до степени смешения с заявленным комбинированным



обозначением, поскольку они отличаются фонетически, семантически и графически и вызывают разные ассоциации. Кроме

того, заявитель является обладателем исключительного права на словесное обозначение «Белкин лес» в отношении однородных заявленным товаров 30 класса МКТУ, то есть ранее уже было установлено, что словесный товарный знак «Белкин лес» не является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров со словесным товарным знаком «БАБАЕВСКАЯ БЕЛОЧКА».

Анализ перечней товаров 30 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака и для которых зарегистрированы товарные знаки, показал их однородность в части товаров, а именно товары 30 класса МКТУ - баоцзы [китайские пирожки]; бриоши; булки; вафли; вещества подслащивающие натуральные; галеты солодовые; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; гренки; заменители кофе; заменители кофе растительные; зефир [кондитерские изделия]; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; 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; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; кофе; кофе-сырец; крекеры; крем заварной; кулебяки с мясом; макарон [печенье миндальное]; марципан; мед; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; птифуры [пирожные]; пудра для кондитерских изделий; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; сахар; сахар пальмовый; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сладости; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; сухари; сухари панировочные;

тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; украшения шоколадные для тортов; халва; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цикорий [заменитель кофе]; чай; шоколад, указанные в перечне заявки №2019736405, являются однородными товарам 30 класса МКТУ противопоставленных знаков, поскольку они либо совпадают по виду, либо относятся к одним родовым группам товаров. Остальная часть заявленных товаров 30 класса МКТУ не однородна товарам противопоставленных товарных знаков, так как они имеют разный вид, относятся к разным родовым группам, имеют разное назначение. При этом следует отметить, что однородность товаров заявителем не оспаривается в возражении.

Таким образом, с учетом установленного выше отсутствия сходства сравниваемых обозначений вывод об однородности части товаров не является основанием для признания заявленного обозначения несоответствующим требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, необходимо отметить, что входящие в состав заявленного обозначения словесный элемент «Кондитерская фабрика», слово «конфеты», а также реалистическое изображение конфет, являются неохранными элементами на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса и пункта 34 Правил, что в возражении не оспаривается.

Кроме того, наличие в обозначении слова «конфеты» и реалистического изображения конфет способно ввести потребителя в заблуждение относительно всех товаров 30 класса МКТУ, за исключением конфет, на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, что было указано экспертизой в уведомлении и заключении, и что заявитель также не оспаривает.

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

удовлетворить возражение, поступившее 10.02.2021, отменить решение Роспатента от 16.12.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019736405.