

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 20.04.2022, поданное ООО «Холдинговая компания «Бизнесинвестгрупп», Россия, г. Уфа (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020724582 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «**РОДНОЕ**» по заявке №2020724582, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 18.05.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 29, 30, 35, 36 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 30.03.2022 о государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных услуг 35 и 36 классов МКТУ. В отношении всех заявленных товаров 29 и 30 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 пунктов 3 и 6 статьи 1483 Кодекса. Так, согласно решению Роспатента заявленное обозначение сходно до степени смешения с:

Родной

- товарным знаком «  » по свидетельству №706724 (1) с приоритетом от 16.08.2018, зарегистрированным в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ. Правообладателем знака (1) является АО «Агропромышленный комплекс «ВОСХОД», г. Санкт-Петербург;

- товарным знаком «  » по свидетельству №634694 (2) с приоритетом от 08.07.2016, зарегистрированным в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ. Правообладателем знака (2) является АО «Агропромышленный комплекс «ВОСХОД», г. Санкт-Петербург;



- товарным знаком «  » по свидетельству №803257 (3) с приоритетом от 11.03.2019, зарегистрированным в отношении, в том числе, однородных товаров 29 и 30 классов МКТУ. Правообладателем знака (3) является ООО "Передовые технологии продвижения", г. Красноярск;

- товарным знаком «**НАШЕ РОДНОЕ**» по свидетельству №626474 (4) с приоритетом от 23.07.2016, зарегистрированным в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ. Правообладателем знака (4) является ООО "Туймаада-Агроснаб", г. Якутск.

Кроме того, было установлено, что заявленное обозначение тождественно товарному знаку «**РОДНОЕ**» по свидетельству №295416 (5) с приоритетом от 20.08.2003, зарегистрированному в отношении идентичных товаров 29 класса МКТУ «мясо, рыба, дичь; экстракты мясные; яйца; молоко; желе пищевое; жиры пищевые; масло сливочное; мясо; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи сушеные; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; птица домашняя неживая; рыба неживая; салаты овощные; салаты фруктовые; сливки взбитые; супы; супы овощные; творог

соевый; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; хлопья картофельные; чипсы картофельные; чипсы фруктовые» на имя заявителя, в связи с чем регистрация заявленного обозначения в отношении упомянутых товаров 29 класса МКТУ на имя заявителя противоречит общественным интересам.

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

- предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №626474 признано недействительным, в связи с чем он не является препятствием для предоставления правовой охраны заявленному обозначению;

- учитывая противопоставление с товарными знаками по свидетельствам №№706724, 634694, зарегистрированными в отношении товаров 30 класса МКТУ, заявитель просит принять решение о регистрации товарного знака в отношении неоднородных товаров.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ, не являющихся идентичными товарам 29 класса МКТУ знака (5), а также в отношении товаров 30 класса МКТУ, не являющихся однородными товарам 30 класса МКТУ противопоставленных регистраций (1-2).

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (18.05.2020) поступления заявки №2020724582 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).

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

Согласно статье 1479 Кодекса на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

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

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

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

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 « **РОДНОЕ** » выполнено стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ, не являющихся идентичными товарам 29 класса МКТУ знака (5), а также в отношении товаров 30 класса МКТУ, не являющихся однородными товарам 30 класса МКТУ противопоставленных регистраций (1-2).

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

Заявленное обозначение « **РОДНОЕ** » является тождественным знаку « **РОДНОЕ** » (5), исключительные права на который также принадлежат заявителю. Упомянутые словесные элементы тождественны, поскольку представляют собой одно и то же слово, выполнены буквами русского алфавита, типовыми шрифтами. Вывод о тождестве сравниваемых обозначений в возражении не оспаривается.

Заявитель изменил формулировки части испрашиваемых к регистрации товаров 29 класса МКТУ, которые являлись идентичными товарам 29 класса МКТУ знака (5). В частности, согласно возражению заявитель испрашивает правовую охрану заявленного обозначения в отношении товаров 29 «мясо крупного рогатого скота; яйца куриные; молоко коровье; жиры пищевые животные и растительные; масло сливочное из коровьего молока; овощи консервированные, за исключением картофеля; овощи сушеные, за исключением картофеля; продукты молочные, за исключением ряженки; продукты рыбные пищевые, за исключением продуктов из сазана; птица домашняя неживая, за исключением перепелок; рыба неживая, за исключением сазана; супы, за исключением огуречного супа». Указанные товары 29

классов МКТУ измененного перечня не идентичны товарам 29 класса МКТУ, включенным в перечень свидетельства знака (5). Следовательно, заявленное обозначение в отношении упомянутых скорректированных товаров 29 класса МКТУ соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ «дичь; экстракты мясные; желе пищевое; овощи, подвергнутые тепловой обработке; салаты овощные; салаты фруктовые; сливки взбитые; супы овощные; творог соевый; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; хлопья картофельные; чипсы картофельные; чипсы фруктовые», которые идентичны соответствующим товарам 29 класса МКТУ знака (5).

Повторное предоставление исключительного права на тот же самый объект в отношении тех же товаров противоречит самой природе исключительного права.

Товарный знак относится к нематериальным объектам, которые могут использоваться неограниченным кругом лиц. Препятствием для такого использования может быть только право ограничения, установленное Кодексом. В частности статьей 1477 Кодекса установлено исключительное право правообладателя на использование товарного знака, являющееся абсолютным по своему характеру.

В соответствии со статьей 1481 Кодекса свидетельство на товарный знак удостоверяет исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, то есть, очевидно, что исключительное право удостоверяется только одним документом.

Изложенное позволяет сделать вывод о том, что на каждый товарный знак, то есть обозначение, служащее для индивидуализации товаров и услуг юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается единственное по своему характеру исключительное право, которое удостоверяется одним документом.

Пунктом 2 статьи 1496 Кодекса предусмотрено, что не может быть несколько исключительных прав на тождественный товарный знак. Признание множества исключительных прав на один и тот же объект противоречило бы абсолютной

природе исключительного права и повлекло бы за собой невозможность обособления товарного знака как объекта гражданских прав и исключительного права на него. Для наделения носителя какими-либо правами достаточно одной фиксации соответствующего правового акта.

Кроме того, как правомерно было указано в решении Роспатента от 30.03.2022, повторная государственная регистрация в качестве товарного знака обозначения, тождественного зарегистрированному товарному знаку на имя того же правообладателя в отношении совпадающего перечня товаров 29 класса МКТУ, будет противоречить общественным интересам. Данная позиция неоднократно была подтверждена решениями и постановлениями Суда по интеллектуальным правам (см. дела №СИП-711/2016, №СИП-658/2016, №СИП-464/2016 и т.д.).

В связи с изложенным, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ «дичь; овощи, подвергнутые тепловой обработке; желе пищевое; салаты овощные; салаты фруктовые; сливки взбитые; супы овощные; творог соевый; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; хлопья картофельные; чипсы картофельные; чипсы фруктовые» приведет к наличию двух исключительных прав на один объект интеллектуальной собственности, что является недопустимым.

Что касается оценки соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 кодекса, коллегией было установлено следующее.

Родной

Противопоставленный знак « *Родной* » (1) является комбинированным и состоит из словесного элемента «РОДНОЙ», выполненного оригинальным шрифтом строчными буквами русского алфавита, начальная буква «Р» - заглавная. Верхняя черта в букве «й» выполнена в виде стилизованного изображения листа. Правовая охрана знаку предоставлена в белом и золотом цветовом сочетании в отношении товаров 30 класса МКТУ.

РОДНОЙ

Противопоставленный знак « **РОДНОЙ** » (2) является комбинированным и состоит из словесного элемента «РОДНОЙ», выполненного оригинальным

шрифтом заглавными буквами русского алфавита и помещено на фоне бежевого прямоугольника. Правовая охрана знаку предоставлена в коричневом и бежевом цветовом сочетании в отношении товаров 30 класса МКТУ.



Противопоставленный знак «  » (3) является комбинированным и представляет собой обозначение, состоящее из окружностей, внутри которых расположены словесный элемент «ПОКУПАЙ РОДНОЕ» и изобразительный элемент в виде сомкнутых рук, удерживающих предметы. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29 и 30 классов МКТУ.

Противопоставленный знак «**НАШЕ РОДНОЕ**» (4) является словесным и выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.

В соответствии с решением с Роспатента от 12.04.2022 правовая охрана товарного знака по свидетельству №626474 признана недействительной полностью, Указанное исключает необходимость анализа заявленного обозначения на тождество и сходство со знаком (4).

В отношении анализа заявленного обозначения на сходство со знаками (1-3) коллегией было установлено следующее.

Несмотря на то, что заявленное обозначение «РОДНОЕ» имеет полное вхождение в противопоставленный товарный знак (3), включающий словесные элементы «ПОКУПАЙ РОДНОЕ», сравниваемые знаки отличаются фонетически, семантически и визуально. Фонетические различия сравниваемых словесных элементов «ПОКУПАЙ РОДНОЕ» и «РОДНОЕ» отличаются присутствием в противопоставленном знаке (3) элемента «ПОКУПАЙ», который формирует качественно иную фонетическую длину и позволяет воспринимать элемент «ПОКУПАЙ РОДНОЕ» в качестве словосочетания. Смысловые различия заявленного обозначения и знака (3) заключаются в разных семантических образах,

заложенных в них. Так, элемент «ПОКУПАЙ РОДНОЕ» представляет собой словосочетание, указывающее на призыв к покупке чего-либо близкого. Заявленное обозначение «РОДНОЕ» представляет собой прилагательное с различным значением: находящийся в кровном родстве по прямой линии; близкий по духу и привычкам; употребляется в значении: дорогой, милый (см. электронный словарь: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/>). Визуально сравниваемые заявленное обозначение и знак (3) имеют разное зрительное впечатление: знак (3) представляет единую художественную композицию из окружностей, внутри которых расположены словесный элемент «ПОКУПАЙ РОДНОЕ» (повторяет линию внутренней окружности) и изобразительный элемент в виде сомкнутых рук, удерживающих различные предметы. Кроме того, сравниваемые обозначения различаются по цветовому сочетанию (бело-зелено-синее и черное), при этом словесные элементы различаются по шрифтовому исполнению. Таким образом, сравниваемые заявленное обозначение и противопоставленный знак (3) не ассоциируются друг с другом в целом.

Вместе с тем, коллегия приходит к выводу о высокой степени сходства

заявленного обозначения « **РОДНОЕ** », а также

противопоставленных ему знаков « *Родной* » (1), « **РОДНОЙ** » (2).

Фонетические сравниваемые словесные элементы «РОДНОЕ» - «РОДНОЙ» отличаются лишь одной конечной буквой (е - й), остальные пять начальных букв и звуков совпадают, что позволяет говорить об их близком фонетическом звучании.

Семантически сравниваемые словесные элементы характеризуются подобием заложенных в них понятий и идей, поскольку сравниваемые словесные элементы являются прилагательными среднего и мужского рода, означающими «находящийся в кровном родстве по прямой линии; близкий по духу и привычкам; употребляется в значении: дорогой, милый» (см. электронный словарь: <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/>).

Графически заявленное обозначение и знаки (1-2) имеют отдельные отличия, заключающиеся в исполнении знаков (1-2) оригинальным шрифтом, различным колористическим решением сравниваемых обозначений. Вместе с тем, следует констатировать, что заявленное обозначение и знаки (1-2) выполнены буквами русского алфавита, что сближает их визуально.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия приходит к выводу о сходстве заявленного обозначения и знаков (1-2), установленное на основе их близкого фонетического звучания, а также подобия заложенных в них понятий и идей, а также несмотря на отдельные графические отличия. Сходство заявленного обозначения и знаков (1-2) в возражении не оспаривается.

Относительно анализа однородности товаров, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и зарегистрированы знаки (1-3), коллегией установлено следующее.

Товары 29 класса МКТУ заявленного обозначения и знака (3) идентичны или однородны. Однородность сравниваемых товаров обусловлена отнесением их к одним родовым и видовым группам товаров (продукты животного происхождения, ассортимент мясных продуктов, овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке, желе, варенье, продукты готовые из фруктов, яйца и яйцепродукты, молоко, сыры, ассортимент молочных продуктов, масла и жиры растительные и пищевые, продукты консервированные из овощей, алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу, альгинаты для кулинарных целей, орехи обработанные разных видов, белки, продукты готовые из соевых бобов, супы, бульоны и составы для их изготовления, приправы, морепродукты обработанные, грибы обработанные, блюда готовые из овощей, товары из продуктов животного происхождения, продукты готовые из фруктов, сухофрукты, кальби, напитки молочные, корн-доги, продукты растительного происхождения, насекомые съедобные, овощи, обработанные термически, субпродукты и изделия из них, продукты рыбные, пурлюки, соки овощные, продукты готовые пастообразные, тажин, якитори, эскамолес, ягоды консервированные и обработанные), а также

возможностью совместного производства и реализации в отношении одного круга потребителей.

Перечни товаров 30 класса МКТУ заявленного обозначения и знака (3) содержат позиции, относящиеся к чаю, кофе, какао и напиткам на их основе, плодам зерновых культур и изделий из зерна, ассортименту макаронных изделий, крахмалу и продуктам крахмальным, продукции мукомольной и зерновой, изделиям хлебобулочным и кондитерским, мороженому и порошкам для его изготовления, льду, сахару и его заменителям, продуктам сахарного производства, продуктам пчеловодства, продуктам для сбраживания, ферментам, порошкам пекарским, соли пищевые, приправам, пряностям, специям, соусам пищевые, ароматизаторам пищевым, изделиям кулинарным пирожковым, изделиям кулинарным на основе злаков, изделиям кулинарным из жидкого теста, блюдам, лиофилизированным, в которых макароны являются основным ингредиентом, блюдам на основе лапши, изделия кулинарные на основе муки, изделия кондитерские выпеченные из теста, вещества связующие и загустители пищевые, изделия кондитерские сахаристые, изделия кондитерские декоративные, изделия кондитерские, выпеченные из теста, декорированные, продукции мукомольной и зерновой, тесту и изделиям из него, веществам, добавляемым в продукты питания. Сравнимые группы товаров 30 класса МКТУ характеризуются совместным производством на одном предприятии, а также одинаковыми условиями реализации.

Однородность товаров 29 и 30 классов МКТУ заявленного обозначения и знака (3) в возражении не оспаривается.

Товары 30 класса МКТУ «бадьян; имбирь [пряность]; корица [пряность]; куркума; перец душистый; приправы; пряности; семена кунжута [приправы]; специи» знака (1), а также товары 30 класса МКТУ «бадьян; водоросли [приправа]; имбирь [пряность]; карри [приправа]; корица [пряность]; куркума; орех мускатный; перец душистый; перец стручковый [специи]; приправыспеции; травы огородные консервированные [специи]; чеснок измельченный [приправа]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]» знака (2) идентичны или однородны товарам 30 класса МКТУ «приправы; бадьян; гвоздика [пряность]; горчица; имбирь [пряность];

каперсы; карри [приправа]; консервированные травы; корица [пряность]; куркума; мята для кондитерских изделий; орех мускатный; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; пряности; релиш [приправа]; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; специи; травы огородные консервированные [специи]; уксус пивной; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; водоросли [приправа]» заявленного обозначения. Сравнимые товары относятся к приправам, которые могут производиться одним хозяйствующим субъектом, быть взаимодополняемыми и иметь совместные условия продажи.

Товары 30 класса МКТУ «батончики злаковые; закуски легкие на основе хлебных злаков; попкорн; рис» знака (1), а также товары 30 класса МКТУ «батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; бумага рисовая съедобная; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; кукуруза поджаренная; лепешки рисовые; мамалыга; мюсли; попкорн; пудинг рисовый; суши» знака (2) идентичны или однородны товарам 30 класса МКТУ «батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бумага рисовая съедобная; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; кукуруза поджаренная; лепешки рисовые; мамалыга; мюсли; онигири [рисовые шарики]; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; попкорн; пудинг рисовый; суши; сэмбэй [рисовые крекеры]» заявленного обозначения. Сравнимые виды товаров представляют собой изделия кулинарные на основе злаков, которые могут быть изготовлены из одного сырья и производиться совместно.

Товары 30 класса МКТУ «вафли; изделия кондитерские мучные; крекеры; печенье; печенье сухое; пряники» знаков (1-2), а также товары 30 класса МКТУ «изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; крекеры; печенье; печенье сухое; пряники; птифуры [пирожные]; тарты» относятся к одной

родовой группе - изделия кондитерские, выпеченные из теста, что свидетельствует об их однородности.

Однородными являются и товары 30 класса МКТУ «заменители кофе; заменители кофе растительные; какао; кофе; кофе-сырец; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки чайные; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом» знаков (1-2), а также товары 30 класса МКТУ «кофе; чай; какао и заменители кофе; заменители кофе растительные; кофе-сырец; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; цветы ли литья, используемые в качестве заменителей чай; чай со льдом; цикорий [заменитель кофе]» заявленного обозначения. Сравнимые виды товаров относятся к чаю, кофе, какао и напиткам на их основе, которые имеют одно назначение (утоление жажды), совместные условия продажи.

Коллегия усматривает однородность между товарами 30 класса МКТУ «конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; халва; шоколад» знаков (1-2) и товаров 30 класса МКТУ «изделия кондитерские; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; леденцы; марципан; палочки лакричные [кондитерские изделия]; помадки [кондитерские изделия]; пралине; халва шоколад» заявленного обозначения. Упомянутые товары 30 класса МКТУ относятся к изделиям кондитерским сахаристым и характеризуются тем, что имеют одно назначение и условия реализации. Сравнимые товары могут быть взаимозаменяемыми, взаимодополняемыми.

Кроме того, однородными признаются товары 30 класса МКТУ «саго; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кукуруза молотая; овес дробленый; овес очищенный; продукты зерновые; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные» заявленного обозначения и товары

30 класса МКТУ «крупы кукурузная; крупы манная; крупы овсяная; крупы ячневая; крупы пищевые; кускус [крупы]; булгур; кукуруза молотая; овес дробленый; овес очищенный; продукты зерновые; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные» знаков (1-2), представляющие собой ассортимент изделий из зерна, которые могут быть произведены на одном предприятии по обработке зерна.

В перечнях товаров 30 класса МКТУ заявленного обозначения («мука; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; гречиха обработанная; киноа обработанная; рис моментального приготовления; ячмень очищенный») и знака (1) («мука; мука бобовая; мука гречневая; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; ячмень очищенный»), знака (2) («мука бобовая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная») содержатся товары, относящиеся к продукции мукомольной и зерновой, которые могут исходить от одного предприятия и иметь одинаковые каналы реализации.

Товары 30 класса МКТУ «патока» знака (1), а также товары 30 класса МКТУ «патока; сироп золотой; сироп из мелассы» знака (2) и товары 30 класса МКТУ «сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп из мелассы / сироп золотой; сироп из патоки; патока» заявленного обозначения относятся к продуктам сахарного производства, имеют одинаковые цели применения и, следовательно, однородны.

Товары 30 класса МКТУ «изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; макарон [печенье миндальное]; орехи в шоколаде; сладости; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами» знака (1), а также товары 30 класса МКТУ «макарон [печенье миндальное]; орехи в шоколаде; сладости; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; крем заварной; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; пудра для кондитерских изделий; резинки жевательные; украшение шоколадные для тортов» знака (2) являются

однородными товарам 30 класса МКТУ «орехи в шоколаде; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; зефир [кондитерские изделия]; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфитюр молочный; крем заварной; макарон [печенье миндальное]; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; пастила [кондитерские изделия]; пудра для кондитерских изделий; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; сладости; украшения шоколадные для тортов; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами» заявленного обозначения. Однородность сравниваемых видов товаров обусловлена отнесением их к сладостям, лакомствам. Указанные товары имеют одно назначение и могут исходить из единого источника изготовления.

Товары 30 класса МКТУ «сахар; сахар пальмовый» знака (1), товары 30 класса МКТУ «сахар; сахар пальмовый; вещества подслащивающие натуральные; глюкоза для кулинарных целей; мальтоза» знака (2) однородны товарам 30 класса МКТУ «сахар; вещества подслащивающие натуральные; глюкоза для кулинарных целей; сахар пальмовый; мальтоза» заявленного обозначения. Упомянутые товары относятся к одной родовой группе - сахар и его заменители, следовательно, могут применяться совместно, а также быть взаимозаменяемыми .

Товары 30 класса МКТУ «соль поваренная» знака (1), товары 30 класса МКТУ «соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; камень винный для кулинарных целей / тартрат калия кислый для кулинарных целей» знака (2) идентичны или однородны товарам 30 класса МКТУ «соль; камень винный для кулинарных целей / тартрат калия кислый для кулинарных целей; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная» заявленного обозначения. Сравнимые товары 30 класса МКТУ относятся к соли пищевой, имеют одинаковое назначение и продаются в одних и тех же отделах супермаркетов.

Товары 30 класса МКТУ «хлеб; сухари» знака (1), товары 30 класса МКТУ «хлеб; хлеб из пресного теста; сухари; бриоши; булки; сухари панировочные» знака (2) совпадают или однородны с товарами 30 класса МКТУ «хлеб; выпечка; бриоши; булки; гренки; хлеб из пресного теста; сухари панировочные» заявленного обозначения. Упомянутые виды товаров 30 класса МКТУ относятся к изделиям хлебобулочным, которые могут быть произведены на одном предприятии с применением одного сырья.

Товары 30 класса МКТУ «ароматизаторы; 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; ванилин [заменитель ванили]» знака (2) однородны товарам 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; ванилин [заменитель ванили]; препараты ароматические пищевые» заявленного обозначения. Упомянутые виды товаров относятся к одной родовой группе – ароматизаторы пищевые и могут быть произведены на одном предприятии с применением одинаковых технологий производства, а также реализовываться в одних и тех же отделах в супермаркетах.

Товары 30 класса МКТУ «баоцзы [китайские пирожки]; вареники [шарики из теста фаршированные]; блины; блюда на основе лапши; бумага съедобная; буррито; вода морская для приготовления пищи; закваски; вещества связующие для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого [пищевой лед]; добавки дрожжи; глютеносодержащие для кулинарных целей; изделия макаронные; загустители для пищевых продуктов; клейковина пищевая; лед для охлаждения; макароны; мед; мороженое; лапша; порошки пекарские; йогурт замороженный [мороженое]; кетчуп [соус]; крахмал пищевой; кулебяки с мясом; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; майонез; маринады; молочко маточное пчелиное; настои нелекарственные; окономияки [японские пикантные блины]; паштет запеченный в

тесте; пельмени [шарики из теста фаршированные мясом]; песто [соус]; пироги; пицца; подливки мясные; порошки для изготовления мороженого; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты на основе овса; прополис; пудинги [запеканки]; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; продукты зерновые; сода пищевая [натрия бикарбонат для употребления пищи]; солод для употребления в пищу; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус соевый; соус томатный; соусы [приправы]; соусы для пасты; стабилизаторы для взбитых сливок; суши; сэндвичи; тесто готовое; табуле; тапиока; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; ферменты для теста; хлеб; цзяоцзы [китайские пельмени]; чизбургеры [сэндвичи]; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел» заявленного обозначения и знака (2) полностью совпадают.

Товары 30 класса МКТУ «кубики льда» заявленного обозначения однородны товарам 30 класса МКТУ «лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой» знака (2). Указанные товары объединены одной родовой группой – лед и могут быть реализованы и произведены совместно.

В перечне товаров 30 класса МКТУ заявленного обозначения и знака (2) содержатся товары, представляющие собой изделия бутербродные. Так, однородными признаются товары 30 класса МКТУ «сэндвичи; чизбургеры», а также товары 30 класса МКТУ «сэндвичи; хот-доги» заявленного обозначения.

Товары 30 класса МКТУ «соусы; соус клюквенный [приправа]; соус яблочный [приправа]» заявленного обозначения однородны с товарами 30 класса МКТУ «кетчуп [соус]; майонез; песто [соус]; пюре фруктовые [соусы]; соус соевый; соус томатный; соусы для пасты» знака (2). Сравнимые товары относятся к соусам пищевым и реализуются совместно.

Товары 30 класса МКТУ «лапша» знака (2) представляют собой родовую позицию по отношению к товарам 30 класса МКТУ «лапша соба; лапша удон»

заявленного обозначения. Кроме того, товары 30 класса МКТУ «лапша» знака (2) однородны товарам 30 класса МКТУ «спагетти» заявленного обозначения в силу их отнесения к одной родовой группе – ассортимент макаронных изделий.

Товары 30 класса МКТУ «маринады» знака (2) соотносятся как род-вид с товарами 30 класса МКТУ «маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]» заявленного обозначения. Изложенное свидетельствует об их однородности.

Товары 30 класса МКТУ «сорбет» знака (2) и товары 30 класса МКТУ «сорбет и другие продукты из съедобного льда; стружка ледяная с подслащенными красными бобами» являются замороженными десертами и могут быть произведены одним лицом. Следовательно, сравниваемые товары однородны.

Товары 30 класса МКТУ «блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; кимчичжон [оладьи из ферментированных овощей]; клецки на основе муки; ломпер [лепешка на основе картофеля]» заявленного обозначения являются однородными товарам 30 класса МКТУ «буррито; баодзы [китайские пирожки]; бурито; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; оконюмияки [японские пикантные блины]; пельмени [шарики из теста]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; сэндвичи» знака (2). Упомянутые виды товаров относятся к готовой пищевой продукции, которая реализуются на соседних полках в магазинах, что свидетельствует об их однородности.

В отношении анализа однородности товаров 29 и 30 классов МКТУ, для которых испрашивается предоставление правовой охраны знаку заявленному обозначению и в отношении которых зарегистрированы противопоставленные знаки (1-3), коллегия учитывала, что вероятность смешения заявленного обозначения и знаков (1-3) 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 сходства заявленного обозначения и знаков (1-2), а также высокая степень однородности товаров 30 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению и зарегистрированы знаки (1-2), что может привести к высокой вероятности смешения данных товаров, маркированных сравниваемыми обозначениями.

Вместе с тем, однородность товаров 29 и 30 классов МКТУ заявленного обозначения и знака (3) наряду с установленным отсутствием сходства заявленного обозначения и знака (3) не приведет к смешению упомянутых средств индивидуализации при маркировке товаров 29 и 30 классов МКТУ в гражданском обороте Российской Федерации.

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

удовлетворить возражения, поступившего 20.04.2022, изменить решение Роспатента от 30.03.2022, зарегистрировать товарный знак по заявке №2020724582.