

**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 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 16.09.2022, поданное ООО «КДВ Воронеж», Воронежская область (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020753911, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2020753911 с приоритетом от 30.09.2020 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 18.05.2022 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020753911. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1, 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим.

Входящее в состав заявленного обозначения объемное изображение кондитерского изделия в виде фигурки животного (бегемота) относится к одному из видов фруктово-ягодных кондитерских изделий, а именно к фигурному, который изготавливается – в виде ягод, фруктов, фигурок животных (см. <https://works.doklad.ru/> - «Фруктово-ягодные кондитерские изделия», раздел «Классификация фруктово-ягодных кондитерских изделий»), не обладает различительной способностью, является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «С витаминами», где «витаминами» - от слова «витамины» - низкомолекулярные органические соединения различной химической природы, необходимые в незначительных количествах для нормального обмена веществ и жизнедеятельности живых организмов (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/89306> - Большой Энциклопедический словарь. 2000), «b6» - собирательное название производных 3-гидрокси-2-метилпиридинов, обладающих биологической активностью пиридоксина — собственно пиридоксин, пиридоксаль, пиридоксамин, а также их фосфаты, среди которых наиболее важен пиридоксальфосфат (см. <https://dic.academic.ru> – Овчинников Ю.А. Биоорганическая химия. — М : Просвещение, 1987), «b5» - это пантотеновая кислота, требуется для обмена жиров, углеводов, аминокислот, синтеза жизненно важных жирных кислот, холестерина, гистамина, ацетилхолина, гемоглобина (см. <https://dic.academic.ru> - Малая медицинская энциклопедия. Том 1. 1991. С. 330—337), указывают на свойства и состав заявленных товаров, буквы «РР» и «С» - представляют собой простое сочетание букв, не имеющее словесного характера и характерного графического исполнения, не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, входящее в состав заявленного обозначения натуралистическое изображение фруктов и ягод указывает на состав и свойства заявленных товаров,

не обладает различительной способностью, является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Дополнительно, заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее



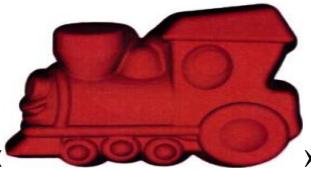
зарегистрированным на имя иного лица товарным знаком « » по свидетельству №393639 с приоритетом от 18.08.2008 в отношении товаров 30 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 30 класса МКТУ [1].

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 16.09.2022, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель признает, что входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «С витаминами», «b6», «b5», буквы «РР» и «С» являются неохраняемыми и не оспаривает решение Роспатента от 18.05.2022 в этой части;
- заявитель не согласен с тем, что входящее в состав заявленного обозначения объёмное изображение кондитерского изделия в виде фигурки бегемота является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса;
- обозначение по заявке №2020753911 заявлено в отношении разнообразных кондитерских изделий, для которых форма бегемотика не является традиционной;
- отсутствие традиционности у указанной формы на дату приоритета заявленного обозначения применительно к товарам, в отношении которых испрашивается правовая охрана, подтверждается прилагаемой к настоящему возражению статьёй «мармелад. Виды мармелада. Польза и вред. Как выбрать и хранить мармелад» (приложение №4), в которой содержатся фотографии мармелада различных форм и указывается, что он бывает формовой, пластовой или резной;

- заявителем приводятся иные альтернативные формы кондитерских изделий, в частности, мармеладных (желейных) конфет и сладостей (приложение №5), например, ягоды, фрукты, овощи, цветы, дольки, звездочки;

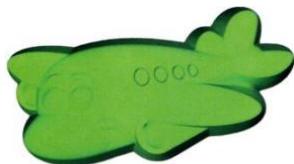
- заявитель является правообладателем нескольких серий товарных знаков на



фигурный мармелад: транспортные средства (товарные знаки «



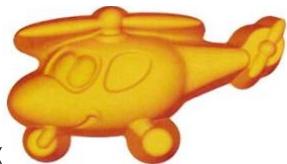
», «



», «



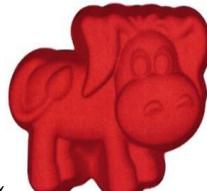
», «



», «



» по свидетельствам №№710734, 704669, 704670, 710754, 704671,



», «



», «



», «

704672), животные (товарные знаки «



», «



», «



», «



», «



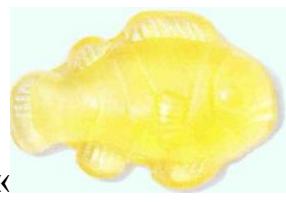
», «



«



», «



», «



», «

по свидетельствам №№709336, 704400, 708999, 709000, 707537, 704401, 673501, 664643, 666554, 666553, 666556, 666557);

- таким образом, на рынке присутствует разнообразие форм кондитерских изделий, а фигурка бегемота представляет собой лишь один из возможных вариантов объективизации товаров 30 класса МКТУ;

- стоит отметить, что существование изначальной различительной способности у заявленного обозначения подтверждается и тем, что на имя



правообладателя зарегистрирован товарный знак «» по свидетельству №871592 с признанием фигурок обезьянки и лиса в качестве охраняемых элементов обозначения (приложение №11);

- заявленное обозначение используется заявителем с 2018 года, что подтверждается материалами, приложенными к возражению (приложения №№8-10);

- изображения фруктов и ягод в заявлном обозначении не являются натуралистическими и обладают достаточной различительной способностью. являются существенным элементом композиции заявленного обозначения в целом;

- заявитель приводит примеры регистраций товарных знаков, в которых изображения фруктов и ягод являются стилизованными и не выведены из правовой



охраны: товарные знаки «», «», «»,



по свидетельствам №№507418, 185447, 250036, 193268, 706650, 440582, 564068 (приложение №12);

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №393639 [1] не являются сходными до степени смешения, поскольку производят различное общее зрительное впечатление за счет различных изобразительных элементов, включенных в состав сопоставляемых обозначений;

- заявителем приводятся примеры регистраций товарных знаков, содержащих в себе фигурку бегемотика, которая не выведена из правовой охраны: товарные



знаки «Любимый бегемот», «Сибирский бегемот», «Бегемотик», «HIPPOBO & FRIENDS» по свидетельствам №№440932, 797132, 812158, 816921 (приложение №6).

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ с указанием в качестве неохраняемых элементов обозначения словесных элементов «С витаминами», «b6», «b5», и букв «РР», «С».

К возражению были приложены следующие материалы:

1. Платежное поручение №423 от 03.06.2022;
2. Доверенность на представителя заявителя;
3. Оспариваемое решение о государственной регистрации товарного знака;
4. Распечатка статьи «Мармелад. Виды мармелада. Польза и вред. Как выбрать и хранить мармелад»;
5. Распечатка статьи «Какой бывает мармелад»;
6. Сведения о товарных знаках по свидетельствам №№331414, 404932, 797132, 812158, 816921;
7. Распечатка статьи «Мармелад фигурный (весовой)»;

8. Справка об объемах производства и реализации продукции с использованием обозначения «*babyfox*» в период с 2018 по 2022 год;

9. Распечатка отзывов с Интернет-сайта <http://otzovik.com>;

10. Распечатка отзывов с Интернет-сайта <http://irecommend.ru>;

11. Сведения о товарном знаке по свидетельству №871592;

12. Сведения о товарных знаках по свидетельствам №№507418, 185447, 250036, 193268, 706650, 440582, 564068.

На заседании коллегии от 26.10.2022 были выявлены новые обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения. Так, препятствием для регистрации товарного знака является его несоответствие пункту 10 статьи 1483 Кодекса, поскольку входящий в его состав элемент в виде фигурки бегемотика сведен с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №393639 [1].

Заявителем 21.11.2022 были направлены письменные комментарии в отношении новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, в которых он отмечал следующее:

- формальное применение пункта 10 статьи 1483 Кодекса без оценки сходства противопоставленных обозначений и вероятности их смешения может привести к нарушению основополагающих принципов гражданского права (разумности и справедливости), что отмечается в практике Суда по интеллектуальным правам (решение Суда по интеллектуальным правам от 08.09.2021 по делу №СИП-859/2020);

- заявленное обозначение является единой неделимой конструкцией, объединяющей словесные и изобразительные элементы. Хотя формально заявленное обозначение и состоит из нескольких слов, изображений и цифр, тем не менее за счёт единого стилистического и цветового решения, целостности композиции и отсутствия у спорного рисунка признаков самостоятельности, все компоненты обозначения воспринимаются в единстве и неразрывной связи друг от друга, иными словами, заявленное обозначение не воспринимается как обозначение, состоящее из нескольких самостоятельных элементов;

- в рассматриваемом случае противопоставленный товарный знак по свидетельству №393639 [1] не является фрагментом заявленного обозначения, ввиду чего отсутствует правовое основание для применения положений пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (23.12.2019) поступления заявки №2019766615 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (далее - Правила).

В соответствии с требованиями пункта 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Вместе с тем согласно пункту 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;

2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 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, заявленных 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.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Как следует из положений пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявлении обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

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

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

В соответствии с пунктом 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. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

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

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; 4) вид и характер изображений; 5) сочетание цветов и тонов.

Признаки, указанные в настоящем пункте, 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).

В соответствии с пунктом 10 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с настоящим Кодексом средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения.

Государственная регистрация в качестве товарных знаков таких обозначений допускается при наличии соответствующего согласия, предусмотренного пунктом 6 и подпунктами 1 и 2 пункта 9 настоящей статьи.

В соответствии с пунктом 49 Правил на основании пункта 10 статьи 1483 Кодекса устанавливается, не содержит ли заявленное обозначение элементы, являющиеся охраняемыми в соответствии с Кодексом товарными знаками других лиц и наименованиями мест происхождения товаров, сходными с ними до степени смешения обозначениями, а также промышленные образцы, указанные в пункте 9 статьи 1483 Кодекса.

При проверке сходства заявленного обозначения используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил.

Регистрация в качестве товарных знаков обозначений, указанных в абзаце первом настоящего пункта, допускается при наличии согласия, предусмотренного пунктом 6 и подпунктами 1 и 2 пункта 9 статьи 1483 Кодекса.



Заявленное обозначение «» является комбинированным, состоящим из этикетки, на которой расположены различные изобразительные элементы, словесные элементы «*babyfox*», «С витаминами», «*b6*», «*b5*», а также буквы «*РР*», «*С*», выполненные стандартными шрифтами заглавными и строчными буквами русского и латинского алфавитов.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ основано на несоответствии заявленного обозначения нормам пунктов 1, 6 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, при подготовке к рассмотрению возражения коллегией были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. В частности, коллегией было установлено, что заявленное обозначение не соответствует положениям пункта 10 статьи 1483 Кодекса, поскольку входящий в его состав элемент в виде фигурки бегемотика сходен с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №393639 [1].



Анализ заявленного обозначения «» на предмет соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «С витаминами», где «витаминами» - от слова «витамины» - низкомолекулярные органические соединения различной химической природы, необходимые в незначительных количествах для нормального обмена веществ и жизнедеятельности живых организмов (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc3p/89306> - Большой Энциклопедический словарь. 2000), «b6» - собирательное название производных 3-гидрокси-2-метилпиридинов, обладающих биологической активностью пиридоксина — собственно пиридоксин, пиридоксаль, пиридоксамин, а также их фосфаты, среди которых наиболее важен пиридоксальфосфат (см. <https://dic.academic.ru> – Овчинников Ю.А. Биоорганическая химия. — М : Просвещение, 1987), «b5» - это пантотеновая кислота, требуется для обмена жиров, углеводов, аминокислот, синтеза жизненно

важных жирных кислот, холестерина, гистамина, ацетилхолина, гемоглобина (см. <https://dic.academic.ru> - Малая медицинская энциклопедия. Том 1. 1991. С. 330—337), указывают на свойства и состав заявленных товаров 30 класса МКТУ, буквы «РР» и «С» - представляют собой простое сочетание букв, не имеющее словесного характера и характерного графического исполнения, не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, с чем заявитель не спорил в возражении от 16.09.2022.

Вместе с тем, входящее в состав заявленного обозначения натуралистическое изображение фруктов и ягод указывает на состав и свойства заявленных товаров, не обладает различительной способностью, является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Коллегия указывает, что не может согласиться с доводом заявителя о том, что данное изображение фруктов и ягод является стилизованным, поскольку данные фрукты и ягоды выполнены в заявлении обозначении так, как они и выглядят в реальной жизни.

Таким образом, так как словесные элементы «С витаминами», «вб», «б5», буквы «РР», «С», натуралистическое изображение фруктов и ягод не занимают доминирующего положения в составе заявленного обозначения, данные элементы могут быть указаны в качестве неохраняемых элементов обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Относительно приведенных в возражении примеров регистраций, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения без выведения из правовой охраны стилизованных изображений фруктов и ягод, коллегия отмечает то, что данные регистраций касаются иных обозначений, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

Что касается входящего в состав заявленного обозначения объемного изображения кондитерского изделия в виде фигурки животного (бегемота), то коллегия отмечает, что оно обладает формой, которая не обусловлена

исключительно функциональным назначением, а является оригинальной, нетрадиционной, обладает индивидуализирующими признаками, способными отличать ее от других форм, предназначенных для обозначения изделий желейных фруктовых [кондитерских].

К таким признакам относится оригинальная форма данной фигурки бегемота, расположение его в вертикальной пропорции (стоит на задних лапах с вытянутой верхней лапой по диагонали). Указанные признаки имеют исключительно эстетическую составляющую, и не связаны с функциональным назначением товара (для обозначения желейных изделий).

Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что фигурка бегемотика заявленного обозначения обладает различительной способностью и не нарушает положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, охраноспособность фигурки бегемотика заявленного обозначения подтверждается и регистрацией противопоставленного товарного знака по свидетельству №393639 [1].

В отношении того, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированным на имя иного лица товарным знаком [1], коллегия нашла целесообразным сообщить следующее.



Противопоставленный товарный знак [1] «  » представляет собой объёмное изображение в виде фигуры бегемота, выполненное в коричневом цвете. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Коллегия отмечает, что противопоставленный знак [1] визуально и семантически входит в состав заявленного обозначения, однако, данного

обстоятельства недостаточно для вывода о сходстве сравниваемых обозначений в целом.

Заявленное обозначение включает в себя оригинальные графические элементы в виде изогнутых широких линий, фантазийное изображение лисы с хитрой мордочкой, словесный элемент «*babyfox*», которые занимают важное место в обозначении, обладают запоминающимся исполнением и обращают на себя внимание потребителей. Противопоставленный товарный знак [1] включает в себя только объёмное изображение в виде бегемота, которое никоим образом не ассоциируется с заявленным обозначением, которое в свою очередь включает в себя различные изобразительные и словесные элементы.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [1] создают различное зрительное впечатление и не ассоциируются друг с другом, то есть не являются сходными до степени смешения, вследствие чего не находит оснований для вывода о том, что заявленное обозначение не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Положение пункта 10 статьи 1483 Кодекса, по общему правилу, может быть применено к товарному знаку, представляющему собой комбинированное обозначение, которое состоит из отдельных фрагментов, и один из фрагментов представляет собой товарный знак другого лица. При этом самостоятельность данной нормы обусловлена тем, что такой фрагмент (элемент), присутствуя в композиции, не является доминирующим и не выполняет основную индивидуализирующую функцию товарного знака (например, расположен в угловой части этикетки и по своему пространственному положению не является существенным в композиции всего комбинированного обозначения). Иными словами, действие нормы направлено на недопущение нарушений прав третьих лиц тогда, когда факт нарушения не вызывает сомнения, а нормы пунктов 6, 8, 9 статьи

1483 Кодекса к рассматриваемой ситуации не применимы в силу незначительной роли таких спорных элементов.

Коллегия усматривает, что независимый охраняемый элемент в виде фигурки бегемотика заявленного обозначения в целом не сходен с противопоставленным товарным знаком [1], которое состоит из объёмного изображения бегемотика, поскольку данные элементы индивидуализации сравниваемых обозначений имеют визуальные отличия: в заявлении обозначении фигурка бегемотика обращена на потребителя, в то время как фигурка бегемотика противопоставленного товарного знака [1] расположена таким образом, что бегемотик смотрит налево; в заявлении обозначении бегемотик вытянул левую лапу вверх, а в противопоставленном товарном знаке [1] левая лапка спрятана за спину бегемотика; в заявлении обозначении нижние лапки бегемотика широко расставлены, тогда как в противопоставленном товарном знаке [1] нижние лапки бегемотика расположены вплотную друг к другу; в заявлении обозначении фигура бегемотика выполнена в желтом цвете, при этом фигурка бегемотика противопоставленного товарного знака [1] – в коричневом цвете.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что товары 30 класса МКТУ заявленного обозначения «изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; пастилки [кондитерские изделия]; помадки [кондитерские изделия]; резинки жевательные; сладости» являются однородными товарами 30 класса МКТУ «кондитерские изделия, включая кондитерские изделия на основе арахиса, кондитерские изделия для украшения новогодних елок, кондитерские изделия на основе миндаля, кондитерские изделия из сладкого сдобного теста, преимущественно с начинкой, кондитерские изделия желеобразные; бисквиты, вафли, какао-продукты; карамели; конфеты, в том числе мятные; конфеты лакричные; леденцы; марципаны; мед; пастилки (кондитерские изделия); печенье;

пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста, помадки (кондитерские изделия); пралине; пряники; сладости; торты фруктово-ягодные; халва; шоколад» противопоставленного товарного знака [1], поскольку относятся к кондитерским изделиям, имеют одно назначение, область применения, круг потребителей.

Вместе с тем, в связи с тем, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [1] не являются сходными до степени смешения, коллегия приходит к выводу о том, что их товары 30 класса МКТУ не будут смешиваться в гражданском обороте.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение соответствует требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса, следовательно, заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака.

Кроме того, коллегией было принято во внимание то обстоятельство, что



заявителю принадлежат исключительные права на товарный знак «babufox» по свидетельству №871592 с приоритетом от 30.09.2020 в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; пастилки [кондитерские изделия]; помадки [кондитерские изделия]; резинки жевательные; сладости». В отношении данного обстоятельства существует судебная практика в которой отмечалось, что «органы государственной власти обязаны осуществлять возложенные на них функции с учетом принципа защиты законных ожиданий. Предсказуемость поведения государственного органа, обладающего властными полномочиями, является одним из факторов,

сдерживающих произвол власти, создающих условия для реализации принципа правовой определенности и способствующих формированию у участников правоотношений доверия к закону и действиям государства» (решение Суда по интеллектуальным правам от 29.09.2021 по делу №СИП-762/2021).

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

удовлетворить возражение, поступившее 16.09.2022, отменить решение Роспатента от 18.05.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020753911.