


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 в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 24.05.2023, поданное Индивидуальным предпринимателем Атомяном Арутюном Агасиевичем, Вологодская область, Шекснинский муниципальный район, городское поселение поселок Шексна (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021764836, при этом установлено следующее.



Государственная регистрация товарного знака «» по заявке №2021764836, поданной 05.10.2021, испрашивалась на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 24.01.2023 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть

зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что входящие в состав заявленного обозначения элементы «1», «+», «5», «=», «2», «%», «А», «В», «12» являются неохранными на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку представляют собой общепринятые символы, в связи с чем не обладают различительной способностью.


Также входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ» (Шоколадный – прилагательное, образованное от слова шоколад – порошок из растертых семян какао, обычно с сахаром и пряностями, идущий на изготовление кондитерских изделий. Драже – пищевой продукт, представляющий собой маленькие кружочки округлой формы из застывшей смеси сахара с какими-л. компонентами, обычно с начинкой из изюма или орехов, употребляемый в пищу в качестве сладкого блюда; см. Интернет-словари: Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940. Исторический словарь галлицизмов русского языка. - М.: Словарное издательство ЭТС http://www.ets.ru/pg/r/dict/gall_dict.htm. Николай Иванович Епишкин epishkinni@mail.ru. 2010. Большой толковый словарь русских существительных. АСТ-Пресс Книга. Бабенко. 2009 на сайте dic.academic.ru), как верно указал заявитель в графе 526, являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не обладают различительной способностью, характеризуют заявленные товары, указывая на их вид, свойства, назначение.

Ввиду наличия в составе заявленного обозначения словесных элементов «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ» оно не может быть зарегистрировано для части заявленных товаров 30 класса МКТУ (за исключением, «изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; орехи в шоколаде; украшения шоколадные для тортов»), так как указанные элементы и, соответственно, заявленное обозначение в целом способны

ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя иных лиц следующими товарными знаками:



- товарным знаком «» по свидетельству №802451 [1] с приоритетом от 02.06.2020, зарегистрированным на имя Атомяна Оганеса Арутюновича, 162560, Вологодская область, Шекснинский р-н, р.п. Шексна, ул. Ленина, 22А, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- товарными знаками со словесными элементами «АТАГ» / «АТАГ» по свидетельствам №789802 [2] с приоритетом от 17.07.2020, №784909 [3] с приоритетом от 22.05.2020, №690601 [4] с приоритетом от 28.03.2018, №632189 [5] с приоритетом от 20.09.2016, №630351 [6] с приоритетом от 20.09.2016, №625750 [7] с приоритетом от 22.08.2016, №613884 [8] с приоритетом от 11.05.2016, №592289 [9], №592288 [10] с приоритетом от 14.01.2015, №589582 [11], №590724 [12] с приоритетом от 29.12.2014, №587663 [13], №601002 [14] с приоритетом от 26.12.2014, №587662 [15], №594031 [16] с приоритетом от 24.12.2014, №589184 [17], №601001 [18] с приоритетом от 22.12.2014, №584656 [19] с приоритетом от 04.09.2014, №581106 [20], №581105 [21], №581104 [22], №582292 [23], №581103 [24] с приоритетом от 01.07.2014, №586325 [25] с приоритетом от 23.06.2014, №577613 [26] с приоритетом от 17.06.2014, №586324 [27] с приоритетом от 06.06.2014, №572202 [28] с приоритетом от 20.05.2014, №421428 [29] с приоритетом от 11.12.2009, зарегистрированные на имя Индивидуального предпринимателя Атомяна Юрия Агасиевича, 162562, Вологодская обл., Шекснинский р-он, Шексна рп, Юбилейная ул., 1, кв. 23, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- товарными знаками со словесным элементом «АТАГ» по свидетельствам №528654 [30] с приоритетом от 10.10.2013, №534520 [31], №552544 [32] с приоритетом от 01.10.2013, №550091 [33], №579308 [34], №534974 [35],

№527932 [36] с приоритетом от 20.09.2013, №532929 [37] с приоритетом от 19.09.2013, №530495 [38] с приоритетом от 13.09.2013, №534842 [39] с приоритетом от 02.09.2013, №518353 [40], №518352 [41] с приоритетом от 17.04.2013, №517329 [42], №515577 [43] с приоритетом от 25.03.2013, №515338 [44] с приоритетом от 01.03.2013, зарегистрированные на имя Индивидуального предпринимателя Атомяна Юрия Агасиевича, 162562, Вологодская обл., Шекснинский р-н, Шексна рп, ул. Школьная, д. 3, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

В возражении, поступившем 24.05.2023, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 24.01.2023, доводы которого сводятся к следующему.

Комбинации из элементов «1», «+», «5», «=», «2», «%», «А», «В» и «12» должна быть предоставлена правовая охрана в силу пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, поскольку в заявленном обозначении указанные элементы образуют комбинацию, обладающую различительной способностью за счет оригинального сочетания друг с другом и с иными изобразительными элементами. Также указанные элементы выполнены оригинальным цветным шрифтом, что, в свою очередь, усиливает различительную способность комбинации.

В отношении довода Роспатента о неохраноспособности словесного элемента «ШОКЛАДНОЕ ДРАЖЕ» заявитель выразил согласие. Поскольку указанный словесный элемент не занимает доминирующего положения в товарном знаке по заявке №2021764836, заявитель просит включить его в состав товарного знака в качестве неохраняемого элемента.

Регистрация товарного знака по заявке №2021764836 в отношении таких заявленных товаров, как «драже желейные; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; карамели [конфеты]; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; сладости; шоколад», не будет вводить потребителя в заблуждение и нарушать пункт 3 статьи 1483 Кодекса из-за наличия в составе заявленного обозначения словесного элемента «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ», поскольку все указанные товары могут быть в форме драже, имеющего в своем составе шоколад.

Правообладатели противопоставленных товарных знаков – Индивидуальные предприниматели Атомян О.А. и Атомян Ю.А. предоставили безотзывные письма-согласия года на регистрацию обозначения по заявке №2021764836 в качестве товарного знака на имя Индивидуального предпринимателя Атомяна А.А.

Атомян Юрий Агасиевич является братом Атомяна Арутюна Агасиевича, а Атомян Оганес Арутюнович является сыном Атомяна Арутюна Агасиевича. Таким образом, все указанные лица стоит признать ведущими совместную деятельность и являющимися аффилированными лицами, группой лиц.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 24.01.2023 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении ограниченного перечня товаров 30 класса МКТУ, а именно: «драже желейные; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; орехи в шоколаде; сладости; украшения шоколадные для тортов; шоколад», с признанием элементов «1», «+», «5», «=», «2», «%», «А», «В» и «12» охраняемыми элементами и указанием словесного элемента «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ» в качестве неохраняемого элемента товарного знака.

С возражением заявителем были представлены оригиналы писем-согласий от ИП Атомян О.А. (1) и ИП Атомян Ю.А. (2), а также копии свидетельств о рождении Атомян О.А. (3), Атомян Ю.А. (4), Атомяна А.А. (5).

На заседании, состоявшемся 06.07.2023, коллегией на основании пункта 45 Правил ППС были выявлены основания, препятствующие предоставлению правовой охраны товарному знаку по заявке № 2021764836, а именно, усматривается, что заявленное обозначение противоречит пункту 6 статьи 1483 Кодекса по причине сходства с товарным знаком « **АБВГДейка** » по свидетельству №748365 с приоритетом от 13.11.2018, зарегистрированным на имя ООО «АБВГДейка», Москва, в отношении корреспондирующих товаров 29 класса МКТУ.

Также заявленному обозначению было противопоставлено более ранее право на промышленный образец по патенту №58335. Однако в связи с доводами заявителя данное основание было снято.

Заявитель в связи с новыми основаниями для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака привел следующие доводы.

Регистрация по пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса не допускается только при условии однородности товаров.

Товарный знак по свидетельству №748365 противопоставлен в связи с наличием в нем товаров 29 класса МКТУ «мармелад, за исключением кондитерских изделий», которые Роспатент счел однородными заявленным товарам 30 класса МКТУ, относящимся к желейным кондитерским изделиям.

При этом, с учетом основной сферы деятельности заявителя и намерения использования заявленного обозначения, заявитель согласен на регистрацию товарного знака в отношении товаров 30 класса МКТУ, для которых Роспатент в оспариваемом Решении готов был предоставить охрану, а именно: «изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; орехи в шоколаде; украшения шоколадные для тортов».

С учетом ограничения испрашиваемого перечня противопоставление товарного знака по свидетельству №748365 как препятствия в регистрации на основании пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса должно быть снято.

В части противопоставления Роспатентом промышленного образца №58335 заявитель обращает внимание, что, согласно пункту 9 статьи 1483 Кодекса «не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные:... 3) промышленному образцу, знаку соответствия, права на которые возникли ранее даты приоритета регистрируемого товарного знака».

Согласно пункту 1 статьи 1352 Кодекса «в качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства... К существенным признакам промышленного образца

относятся признаки, определяющие эстетические особенности внешнего вида изделия, в частности форма, конфигурация, орнамент, сочетание цветов, линий, контуры изделия, текстура или фактура материала изделия». Следовательно, в промышленном образце словесный элемент не охраняется.

Товарный знак не может быть зарегистрирован в случае тождественности с промышленным образцом, однако тождественность в рассматриваемом случае отсутствует.

На основании вышеизложенного заявитель просит вынести Решение о регистрации товарного знака по заявке № 2021764836 в отношении ограниченного перечня товаров 30 класса МКТУ, а именно: «изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; орехи в шоколаде; украшения шоколадные для тортов», с указанием словесного элемента «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ» в качестве неохраняемого элемента товарного знака и признанием всех остальных элементов охраняемыми.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (05.10.2021) заявки №2021764836 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с 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 подпункту 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 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, 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.

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 ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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.

Согласно пункту 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 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

- 1) 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;

2) 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;

3) 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.

Согласно пункту 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.

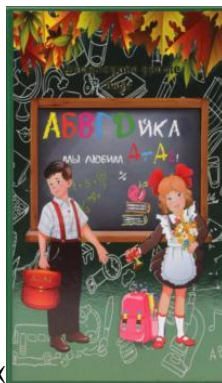
Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

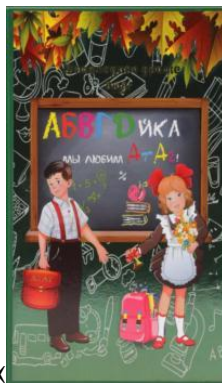
В соответствии с абзацем пятым пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в подпунктах 1 и

2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Согласно пункту 46 Правил согласие правообладателя (письмо-согласие) составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки.

Заявленное обозначение по заявке №2021764836 представляет собой



комбинированное обозначение «», включающее изображение школьной доски, на фоне которой выполнены элементы «АБВГДЙКА», «мы любим», «АТА2 !», «% 1+5= А+ 3/12 АВ АТАГ», стилизованные изображения книг, яблока, лампочки. Над доской выполнена надпись «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ». Перед доской размещены изображения двух школьников - девочки с колокольчиком и букетом цветов и мальчика с портфелем. Рядом с девочкой стоит школьный рюкзак. Все элементы обозначения выполнены на фоне, включающем стилизованные изображения листьев и силуэтов различных предметов (глобуса, бабочки, книг, карандашей, тетрадей, стакана, клавиатуры, часов, стула, микроскопа, автобуса, настольной лампы, кисточки, кляксы, банки, облака, молнии, ноты, фрагмента кристаллической решетки).

Согласно уточнениям, представленным заявителем 09.08.2023, заявитель просит зарегистрировать товарный знак по заявке №2021764836 в отношении ограниченного перечня товаров 30 класса МКТУ, а именно для следующих товаров: «изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; орехи в шоколаде; украшения шоколадные для тортов», с указанием словесного элемента «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ» в качестве

неохраняемого элемента товарного знака и признанием всех остальных элементов охраняемыми.

Элементы «1», «+», «5», «=», «2», «%», «А», «В», «12» представляют собой общепринятые символы (простые буквы, цифры, знаки), которые не обладают различительной способностью и являются неохраняемыми элементами согласно положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Указанные элементы размещены в обозначении хаотично и не образуют комбинацию, обладающую различительной способностью. В этой связи коллегия не усматривает оснований для применения к заявленному обозначению положений подпункта 2 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, элементам «1», «+», «5», «=», «2», «%», «А», «В», «12» не может быть предоставлена правовая охрана.

Словесные элементы «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ» («шоколадный» – прилагательное, образованное от слова шоколад – порошок из растертых семян какао, обычно с сахаром и пряностями, идущий на изготовление кондитерских изделий; «драже» – пищевой продукт, представляющий собой маленькие кружочки округлой формы из застывшей смеси сахара с какими-либо компонентами, обычно с начинкой из изюма или орехов, употребляемый в пищу в качестве сладкого блюда; см. словарно-справочные источники, приведённые в заключении по результатам экспертизы), являются элементами, характеризующими испрашиваемые товары с точки зрения вида, свойств, назначения, то есть относятся к элементам, не обладающим различительной способностью согласно пункту 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем в возражении не оспаривается.

Ввиду присутствия в составе заявленного обозначения словесных элементов «ШОКОЛАДНОЕ ДРАЖЕ» экспертиза указала на невозможность регистрации товарного знака для части испрашиваемых товаров (за исключением, «изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; орехи в шоколаде; украшения шоколадные для тортов»), так как указанные элементы и, соответственно, заявленное обозначение в целом способны

вести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения заявленных товаров на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Поскольку заявитель уточнил испрашиваемый перечень, исключив из него товары, в отношении которых экспертизой было установлено противоречие заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, основание о способности заявленного обозначения вводить в заблуждение с точки зрения вида и назначения товаров коллегией снято.

В отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса препятствуют принадлежащие иным лицам товарные знаки [1-44]

В отношении противопоставленных товарных знаков [1-44] в возражении заявителем обращено внимание на следующее обстоятельство, которое не могло быть учтено при принятии Роспатентом решения от 24.01.2023.

Заявитель получил письменные согласия (1), (2) от правообладателей товарных знаков [1-44], в которых ИП Атомян О.А. и ИП Атомян Ю.А., не возражают против регистрации товарного знака по заявке №2021764836 в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ на имя заявителя.

Регистрация обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя.

Сравниваемые обозначения не являются тождественными. Противопоставленные товарные знаки не являются общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками или коллективными товарными знаками. Оснований для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение у коллегии не имеется.

Таким образом, противопоставление товарных знаков [1-44] преодолено путем получения письменного согласия от их правообладателя.

Также в рамках требования пункта 6 статьи 1483 Кодекса заявленному обозначению противопоставлен словесный товарный знак « **АБВГДейка** » по

свидетельству №748365, выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В противопоставленном товарном знаке словесный элемент «АБВГДейка» является единственным индивидуализирующим элементом, а в составе заявленного обозначения элемент «АБВГДйка» выполняет существенную индивидуализирующую функцию.

Поскольку в словесных элементах «АБВГДйка» и «АБВГДейка» совпадает большая часть букв/звуков, расположенных в одинаковом порядке, они являются сходными по фонетическому признаку сходства.

Сравниваемые словесные элементы способны порождать сходные смысловые ассоциации, связанные с алфавитом русского языка (буквы «АБВГД» размещены в сравниваемых словесных элементах в установленной русским алфавитом последовательности).

Кроме того, словесные элементы имеют одинаковую графическую проработку – их начальные буквы «АБВГД» выполнены заглавными, а конечные – строчными, в связи с чем формируется одинаковое общее зрительное впечатление.

Таким образом, сравниваемые средства индивидуализации являются сходными в целом. Заявитель не оспаривает в возражении сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству №748365.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении уточненного перечня товаров 30 класса МКТУ «изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; орехи в шоколаде; украшения шоколадные для тортов», которые относятся к кондитерским изделиям.

Правовая охрана товарного знака по свидетельству №748365 распространяется на корреспондирующие товары 29 класса МКТУ «мармелад, за исключением кондитерских изделий». Данные товары представляют собой пищевой продукт в виде густой сладкой массы, состоящей из протертых фруктов или ягод (например, пластовой мармелад). Указанные товары не являются непосредственно

кондитерскими изделиями, однако они, также как и товары 29 класса МКТУ «желе фруктовое, повидло, варенье», употребляются в пищу в качестве сладких блюд, десертов.

Сопоставляемые товары 29 и 30 классов МКТУ имеют общие признаки, такие как назначение (употребляются в пищу как сладости), круг потребителей, условия производства и реализации, взаимозаменяемость и, следовательно, являются однородными.

Заявитель внес уточнения в заявленный перечень, а именно, ходатайствовал об исключении из заявленного перечня товаров «кондитерские изделия, включающие мармелад».

Вместе с тем данное ограничение не устранило однородность товаров, представленных в перечнях заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, поскольку им остались присущи основные признаки однородности (общие назначение, круг потребителей, условия производства и реализации).

Высокая степень сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, а также однородность товаров, представленных в их перечнях, обуславливает вероятность смешения сопоставляемых средств индивидуализации в гражданском обороте.

В силу обозначенного выше у коллегии имеются основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ в связи с его сходством до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №748365.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 24.05.2023, изменить решение Роспатента от 24.01.2023 и отказать в регистрации товарного знака по заявке №2021764836 с учетом дополнительных оснований.