

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, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее 19.02.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Объединенные Пивоварни Хейнекен», г. Санкт-Петербург (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017748252 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2017748252, поданной 16.11.2017, испрашивалось на имя заявителя в отношении товара 32 класса МКТУ «пиво».

Согласно материалам заявки заявлено комбинированное обозначение



. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в следующем цветовом сочетании: «синий, желтый, золотистый, красный, белый, черный».

Решение Роспатента от 23.04.2019 об отказе государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017748252 было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено следующее:

- заявленное обозначение [1] не соответствует требованиям пунктов 1, 6 (2) статьи 1483 Кодекса;
- элементы «ПИВО, ЖИГУЛЕВСКОЕ, 1978, СВАРЕНО, ТРАДИЦИОННЫЙ РЕЦЕПТ, НАТУРАЛЬНЫЕ ИНГРИДИЕНТЫ, АЛК. 4,6% ОБ., ПЛОТНОСТЬ 11%, СВЕТЛОЕ» не обладают различительной способностью, в связи с чем являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса;
- заявленное обозначение [1] графически сходно до степени смешения с серией



товарных знаков со словесным элементом «ЖИГУЛЕВСКОЕ»: по

свидетельству № 591984, приоритет от 08.05.2015 [2],



по свидетельству № 597842, приоритет от 08.05.2015 [3],



№ 401441, приоритет от 08.10.2007, срок продлен до 08.10.2027 [4],
свидетельству № 383804, приоритет от 25.10.2006, срок продлен до 25.10.2026 [5],





по свидетельству № 276584, приоритет от 29.08.2002, срок продлен до 29.08.2022) [6], зарегистрированных ранее на Акционерное общество «Пивоварня Москва-Эфес», 117546, Москва, ул. Подольских Курсантов 15Б, в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 19.02.2020 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 23.04.2019.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение [1] не является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [2-6], поскольку характеризуется существенными отличиями сравниваемых обозначений (кроме элемента «Жигулевское», которое не обладает различительной способностью и может быть использовано всеми участниками рынка), а также различным общим впечатлением, порождаемым сравниваемыми обозначениями;
- желто-синяя цветовая гамма, элемент «Жигулевское», размещенные в составе противопоставленных товарных знаках [2-6], не обладают различительной способностью сами по себе;
- использование желтого и синего цвета является распространенным и традиционным для значительного количества производителей, выпускающих пиво под брендом «Жигулевское». Например, согласно данным Государственного реестра товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации



зарегистрированы следующие товарные знаки: , свидетельство № 442144, приоритет от 27.08.2009, срок действия регистрации продлен до 27.08.2029, правообладатель: ООО «Тагильское пиво», г. Нижний Тагил;



, свидетельство № 474242, приоритет от 21.01.2011, правообладатель: ЗАО «Московская Пивоваренная Компания», г. Мытищи;



, свидетельство № 473387, приоритет от 07.02.2011, правообладатель:



ООО «ВСК», 433502, Ульяновская обл., г. Димитровград; свидетельство № 687116, приоритет от 23.03.2018, правообладатель: ООО «Альпина», Республика Хакасия и т.д.;

- ни один производитель пивоваренной продукции не обладает монополией на производство пива «Жигулевское», при этом длительная история его производства и потребления на территории Советского Союза и Российской Федерации прочно закрепили в сознании потребителей ассоциацию между «Жигулевским» пивом и желто-синей цветовой гаммой;

- производители пивоваренной продукции находятся в конкурентной ситуации, которая обязывает их, придерживаясь сине-желтой цветовой гаммы и использования наименования «Жигулевское», выделять свою продукцию среди продукции конкурентов за счет различного композиционного построения этикетки, различной комбинации цветовых элементов и их формы и т.д.;

- сравниваемые обозначения [1] и [2-6] имеют существенные различия, исключающие вывод об их сходстве до степени смешения: некоторые противопоставления включают изображение фантазийного костюмированного рака с пивом; в составе заявленного обозначения [1] изображения пива и колосков практически незаметны; все противопоставленные товарные знаки

характеризуются обилием изобразительных элементов и преобладанием желтого цвета в качестве фона, на который наносятся отдельные элементы синего цвета;

- противопоставленные товарные знаки [2-6] не образуют серии и существенно отличаются от цветового восприятия заявленного обозначения [1]. В обозначении [1] синий цвет занимает более существенное положение наряду с желтым цветом, при этом цветовые зоны соседствуют друг с другом, ни одна из них не поглощает другую. Конкурентами заявителя не используется аналогичное распределение цветов при оформлении этикеток пива «Жигулевское»;
- цифры 1978 являются составной частью наименования пива, производимого заявителем, информация о котором содержится в Реестре алкогольной продукции Федеральной службы по регулированию алкогольного рынка;
- повышенная внимательность потребителей свойственна данному сегменту рынка алкогольной продукции, так как под брендом «ЖИГУЛЕВСКОЕ» выпускают продукцию множество различных пивоварен;
- традиционно при оформлении дизайна пива «Жигулевское» основным цветом оформления, занимающим от 70 до 90 процентов общей поверхности, является желтый цвет, тогда как различными оттенками синего цвета выполняются лишь отдельные элементы дизайна на желтом фоне.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака в отношении товара 32 класса МКТУ «пиво».

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, поступившего 19.02.2020, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (16.11.2017) заявки № 2017748252 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения [1] включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской

Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 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, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, свойство, назначение и т.п.

В соответствии с абзацем 6 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и пунктом 35 Правил указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно требованиям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар.

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 требованиям пункта 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.

Согласно требованиям 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 заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 43 Правил изобразительные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы. Сходство изобразительных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 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 и т.д.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение



[1] является комбинированным и представляет собой совокупность кольеретки и этикетки. Заявленное обозначение [1] включает элементы «ПИВО, ЖИГУЛЕВСКОЕ, 1978, СВАРЕНО, ТРАДИЦИОННЫЙ РЕЦЕПТ, НАТУРАЛЬНЫЕ ИНГРИДИЕНТЫ, АЛК. 4,6% ОБ., ПЛОТНОСТЬ 11%, СВЕТЛОЕ». Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товара 32 класса МКТУ «пиво» в цветовом сочетании: «синий, желтый, золотистый, красный, белый, черный».

Заявитель не оспаривает выводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, о том, что элементы «ПИВО, ЖИГУЛЕВСКОЕ, 1978, СВАРЕНО, ТРАДИЦИОННЫЙ РЕЦЕПТ, НАТУРАЛЬНЫЕ ИНГРИДИЕНТЫ, АЛК. 4,6% ОБ., ПЛОТНОСТЬ 11%, СВЕТЛОЕ» являются неохранными в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку характеризуют заявленный товар 32 класса МКТУ «пиво».

Вместе с тем, заявитель считает, что заявленное обозначение [1] соответствует требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку отсутствует сходство до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [2-6]. Кроме того, в возражении отмечена оригинальная композиция (сочетание) всех элементов заявленного обозначения [1], включая все слова, цифры 1978, структуру этикетки и кольеретки, а также диспропорциональное распределение цветовых зон в оформлении дизайна, который не используется конкурентами.

В отношении несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В заключении по результатам экспертизы противопоставлены следующие



товарные знаки одного лица: по свидетельству № 591984, приоритет от



08.05.2015 [2], по свидетельству № 597842, приоритет от



08.05.2015 [3], по свидетельству № 401441, приоритет от 08.10.2007, срок



продлен до 08.10.2027 [4], по свидетельству № 383804, приоритет от



25.10.2006, срок продлен до 25.10.2026 [5], по свидетельству № 276584,

приоритет от 29.08.2002, срок продлен до 29.08.2022) [6]. Правообладателем

товарных знаков [2-6] в настоящее время является: АО «АБ ИнБев Эфес»,

Московская обл., г. Клин. Правовая охрана данных товарных знаков действует в

отношении товара 32 класса МКТУ «пиво».

Сопоставление упомянутых этикеток, кольереток обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2-6] показало, что присутствует совпадение большинства признаков, по которым определяется сходство изобразительных обозначений, таких как:

- сочетание цветов и тонов (преобладают желто-синие цвета);

- вид и характер изображений (стилизованные изображения кружек с пивом, изображения колосков);
- смысловое значение (этикетки предназначены для маркировки пива одного и того же определенного сорта - «Жигулевское»);
- композиционное построение этикеток, выражающееся в идентичном местоположении основных элементов этикеток (близко по восприятию расположены, в том числе неохраноспособные элементы сравниваемых обозначений: «Жигулевское», «пиво»). При этом написание словесных элементов «Жигулевское» заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [6] рукописным шрифтом близко по общему визуальному восприятию, что усиливает их сходство.

Восприятие сравниваемых обозначения [1] и товарных знаков [2-6] приводит к возникновению одних и тех же образов у потребителя: этикетки с преобладанием желто-синего цветового сочетания, предназначенные для маркировки пива конкретного сорта - «Жигулевское». Указанное обуславливает ассоциирование обозначений друг с другом в целом, что свидетельствует об их сходстве.

Диспропорциональное распределение цветовых зон (синий и желтый цвета) в заявленном обозначении [1] носит нюансный характер и не приводит к отсутствию сходства между сравниваемыми обозначениями, поскольку, как указывалось выше, образы, порождаемые сравниваемыми обозначениями, в целом одинаковы.

Таким образом, вывод о сходстве заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2-6] правомерен.

Что касается однородности сравниваемых товаров 32 класса МКТУ заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2-6] следует отметить, что в перечнях фигурирует идентичный товар «пиво», что свидетельствует об однородности товаров.

Таким образом, заявленное обозначение [1] и противопоставленные товарные знаки [2-6] являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ.

Следовательно, заявленное обозначение [1] в отношении товара 32 класса МКТУ «пиво» противоречит требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

При оценке соответствия/несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса анализу подлежат те товары, которые приведены в сравниваемых перечнях заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2-6]. Таким образом, доводы заявителя в части использования заявленного обозначения [1] не могут служить основанием для удовлетворения возражения и не опровергают «старшее» право правообладателя - АО «АБ ИнБев Эфес» в отношении однородных товаров. Довод заявителя об отсутствии использования конкурентами заявителя аналогичного распределения цветов не подтвержден документально. Довод о регистрации товарных знаков (свидетельства №№ 442144, 474242, 473387, 687116 и т.д.) в сходном цветовом сочетании со словесным элементом «Жигулевское» в силу независимого делопроизводства не влияет на вышеизложенные выводы коллегии и не приводит к отсутствию сходства между сравниваемыми обозначениями.

Доводы особого мнения, поступившего 19.05.2020, по своей сути повторяют доводы возражения, оценка которых дана выше.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 19.02.2020, оставить в силе решение Роспатента от 23.04.2019.