

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 21.02.2020 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «МКР», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019713053, при этом установила следующее.

## **ЗЕМЛЯК**

Словесное обозначение по заявке №2019713053, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 25.03.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 17.01.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть услуг на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Несоответствие заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса обосновывается тем, что в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ данное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированным на имя другого лица товарным знаком «Для вас, земляки!» по свидетельству №625170 с

приоритетом от 11.04.2016 в отношении товаров 32 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 32, 33 классов МКТУ [1].

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

- заявленное обозначение отличается от противопоставленного товарного знака, поскольку они не совпадают по количеству гласных и согласных букв, звуков, слогов в своем составе, имеют разную фонетическую длину. Кроме того, они являются разными единицами языка - словом и предложением. Следовательно, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак не являются сходными до степени смешения по фонетическому признаку сходства;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак не являются сходными до степени смешения по графическому признаку сходства, поскольку они производят различное впечатление за счет различных композиционных элементов, вида шрифта, графического написания, что указывает на то, что заявленное обозначение обладает совокупностью свойств, необходимых и достаточных для его существования в качестве средства индивидуализации товаров и услуг конкретного лица (заявителя);

- по своему лингвистическому составу и свойству сравниваемые обозначения совершенно различны, поскольку являются разными структурами языка - словом и предложением;

- вывод экспертизы, что «заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком со словесным элементом «ЗЕМЛЯКИ»» не соответствует действительности, так как словесный элемент указанного товарного знака представлен не словесным элементом «ЗЕМЛЯКИ», не связанным с другими словесными элементами товарного знака, а тремя словами, связанными друг с другом по смыслу и грамматически - «Для вас, земляки!», следовательно, и анализ на тождество и сходство должен проводиться по всему словесному элементу, а не только элементу «ЗЕМЛЯКИ»;

- какая-либо информация о вводе товаров, маркированных противопоставленным товарным знаком в гражданский оборот на территории

Российской Федерации отсутствует, тогда как заявленное обозначение используется в отношении водки и иной алкогольной продукции. Продукция представлена довольно широким ассортиментом с различными добавками;

- существует большое количество зарегистрированных товарных знаков, которые сосуществуют на рынке, хотя, если применять к ним подходы, которые Роспатент применил при экспертизе заявленного обозначения, то указанные знаки зарегистрированы не были бы, например: товарный знак по свидетельству №617818 «Магия для вас» и товарный знак по свидетельству №540634 «МАГИЯ MAGIA», зарегистрированные, в том числе, в отношении однородных товаров 16 класса МКТУ, товарный знак по свидетельству №650870 « Природа работает для Вас!» и товарный знак по свидетельству №606560 «ПРИРОДА», зарегистрированные, в том числе, в отношении однородных товаров 31 класса МКТУ;

- во время проведения экспертизы противопоставленного товарного знака, действовал товарный знак «ЗЕМЛЯК» по свидетельству №180516 в отношении товаров 32 класса МКТУ, который прекратил свое действие в связи с истечением срока 26.05.2018.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 17.01.2020 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2019713053 в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (25.03.2019) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. N 482 (далее - Правила).

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 пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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 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).

**ЗЕМЛЯК**

Заявленное обозначение является словесным, выполненным оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32, 33 классов МКТУ основано на наличии сходного до степени смешения товарного знака [1].

Противопоставленный знак [1] «Для вас, земляки!» является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Так, анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Использование при исполнении словесных элементов сравниваемых обозначений одного и того же алфавита (русского) обуславливает вывод о том, что они не имеют существенных графических различий.

О наличии звукового сходства между сравниваемыми обозначениями свидетельствует полное фонетическое вхождение словесного обозначения «Земляк», заявленного обозначения в противопоставленный товарный знак [1].

Относительно семантики словесных элементов «Земляк» и «Для вас, земляки!», коллегией установлено следующее.

В противопоставленном товарном знаке [1] основным элементом на который падает смысловая нагрузка является словесный элемент «земляки», поскольку данный элемент является существительным (подлежащим), а словесные элементы «Для вас», представляют собой, предлог с местоимением (дополнение), то есть, главным элементом предложения является словесный элемент «земляки», а элементы «Для вас» - являются обращением к «землякам».

Иначе говоря, именно слово «земляки» акцентирует на себе внимание при восприятии обозначения «Для вас, земляки!», в первую очередь, влияя на создание ассоциативных образов.

Таким образом, совпадение одного из элементов «Земляк»/«земляки», на который падает логическое ударение, позволяет сделать вывод о семантическом сходстве сравниваемых обозначений.

В силу изложенного коллегия пришла к выводу о том, что сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельные их отличия, то есть являются сходными.

Анализ товаров, представленных в перечнях сравниваемых обозначений, показал следующее.

Товары 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков» заявленного обозначения являются однородными с товарами 32 класса МКТУ «пиво; минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков, аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных

напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков» противопоставленного товарного знака [1], поскольку либо полностью совпадают, либо соотносятся как род/вид, относятся к одному виду товаров (пиво; безалкогольные напитки; составы для изготовления напитков), имеют одно назначение и круг потребителей.

Товары 33 класса МКТУ «аперитивы; арак; байцзю [китайский алкогольный напиток]; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дигестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые» заявленного обозначения являются однородными товарам 32 класса МКТУ «пиво; пиво имбирное; пиво солодовое» противопоставленного товарного знака [1], поскольку относятся к одному виду (алкогольная продукция), имеют одинаковую цель применения, круг потребителей и условия реализации.

Таким образом, заявленное обозначение является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров 32, 33 классов МКТУ с товарным знаком [1] и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Однородность товаров 32, 33 классов МКТУ заявителем не оспаривается.



Однородность товаров 32, 33 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака по заявке №2019713053, с товарами 32 класса, в отношении которых зарегистрирован противопоставленный знак [1], и сходство самих обозначений свидетельствуют об их сходстве до степени смешения, и, как следствие, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

Довод о том, что заявитель ведет активную хозяйственную деятельность, тогда как о деятельности правообладателя противопоставленного знака [1] сведения отсутствуют, является неубедительным, поскольку не является основанием для преодоления препятствий по основаниям, предусмотренным пунктом 6 статьей 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.02.2020, оставить в силе решение Роспатента от 17.01.2020.**