

## **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 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 19.10.2023 возражение, поданное ООО «Вестон», г. Ростов-на-Дону (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023712442, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**KENTAVR**» по заявке №2023712442 с приоритетом от 20.02.2023 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 01.09.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023712442. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Доводы заключения мотивированы тем, что заявленное обозначение «**KENTAVR**» воспроизводит обозначение, которое используется ООО «Кент

Технологии», город Лермонтов, при маркировке товаров, однородных заявленным товарам (<https://www.ozon.ru/product/voda-mineralnaya-kentavr-kremnievaya-gazirovannaya-lechebno-stolovaya-0-5-1-h-12-sht-866366693/?sh=Kyqh-SlnGg>,  
<https://www.wildberries.ru/catalog/150016949/detail.aspx>,  
<https://market.yandex.ru/product--kremnievaia-mineralnaia-gazirovannaia-voda-kentavr/1816402160?clid=703&sku=101936747395&сpa=1>,  
<https://qiosk.ru/brand/kentavr/>, <https://www.tabris.ru/pokupatelyam/detail/min-voda-gaz-rn-7-3-kentavr-kremnievaya-obed-vod-komp-s-b-0-5-1/>,  
<https://shoppingator.ru/yandeks-market.html?product=101419897133>,  
<https://water.kentavr.group/#4>), в связи с чем регистрация заявленного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно лица, производящего товары 32 класса МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.10.2023 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- сам по себе факт использования обозначения до даты подачи заявки на товарный знак иным производителем не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара; для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение через ассоциацию с иным производителем товара, основанную на предшествующем опыте, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между самим товаром, маркированным соответствующим обозначением, и его предшествующим производителем;

- данная позиция подтверждается сложившейся судебной практикой (решение Суда по интеллектуальным правам от 08.11.2019 по делу №СИП-672/2019, решение Суда по интеллектуальным правам от 08.04.2021 по делу №СИП-929/2020, решение Суда по интеллектуальным правам от 02.03.2021 по

делу №СИП-577/2020);

- ссылки на сайты сети Интернет не могут быть достаточными для вывода о том, что обозначение «KENTAVR» широко использовалось противопоставленным обществом до даты подачи заявителем заявки на регистрацию товарного знака, и что данное обозначение стало широко известно потребителю, ассоциируется им именно с противопоставленным обществом, поскольку из данных ссылок усматривается лишь факт размещения в сети Интернет определенной информации об обществе и осуществляемой им деятельности;

- также экспертизой не проведена оценка (анализ) на предмет однородности всех товаров 32-го класса МКТУ, перечисленных в заявке №2023712442 к товарам, которые противопоставляются в отказе в регистрации товарного знака (информация о которых размещена в ссылках, которой эксперт руководствовался при принятии решения) в соответствии с критериями, установленными в Правилах №482, и с учетом разъяснений, содержащихся в Методических рекомендациях по определению однородности товаров и услуг при экспертизе заявок на государственную регистрацию товарных знаков и знаков обслуживания, утвержденных приказом Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 31.12.2009 №198.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 01.09.2023 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ.

При подготовке к рассмотрению возражения были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не соответствует положениям пункта 6 статьи 1483 Кодекса ввиду его сходства до степени смешения со знаками по международным

регистрациям №№1084465, 465052, 458914, 457203 в отношении товаров 33 класса МКТУ, однородных части испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ (алкогольная продукция).

Коллегия отмечает, что выявление новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, предусмотрено пунктом 45 Правил ППС. Возможность выдвижения новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, также была подтверждена судебной практикой (решение Суда по интеллектуальным правам от 29.11.2021 по делу №СИП-668/2021).

Указанные выше дополнительные обстоятельства были оглашены на заседании коллегии 11.01.2023 и занесены в соответствующую графу протокола членами коллегии. Заявителю была предложена возможность предоставить свои письменные пояснения по поводу дополнительных обстоятельств, выявленных коллегией при подготовке к рассмотрению возражения.

Заявителем 01.02.2024 были направлены письменные пояснения, которые сводились к следующему:

- представляется недопустимым в качестве основания для направления заявителю уведомления (и в качестве основания для отказа в регистрации) единичных упоминаний по интересующему предмету;

- заявителю не было известно о несоответствии заявленного обозначения положениям пункта 6 статьи 1483 Кодекса;

- заявитель корректирует перечень товаров 32 класса МКТУ до следующих позиций «вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды питьевые разного вида; воды столовые; лимонады; молоко растительное и напитки на его основе; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки безалкогольные разного вида; напитки изотонические;

ингредиенты для составления напитков; квас; коктейли безалкогольные; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока, напитки на базе фруктовых и овощных смесей; 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; напитки, не вошедшие в другие подгруппы; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; порошки для изготовления газированных напитков; порошки для приготовления безалкогольных напитков; сиропы для лимонадов; смеси сухие на основе крахмала для приготовления напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; соки; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; аперитивы безалкогольные» (таким образом, в перечне испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ отсутствуют однородные позиции).

Изучив материалы дела и заслушав участника рассмотрения возражения, коллеги считает доводы, представленные в возражении, необсужденными.

С учетом даты подачи (20.02.2023) заявки №2023712442 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный 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 3 статьи 1483 Кодекса не допускается 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким 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 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 заявленном обозначении.

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).

Заявленное обозначение «**KENTAVR**» является словесным, выполненным стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ основано на несоответствии заявленного обозначения нормам пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, при подготовке к рассмотрению возражения коллегией были выявлены дополнительные обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. К указанным обстоятельствам относится то, что заявленное обозначение не соответствует положениям пункта 6 статьи 1483 Кодекса ввиду его сходства до степени



смещения со знаками по международным регистрациям №№1084465, 465052, 458914, 457203 в отношении товаров 33 класса МКТУ, однородных части испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ (алкогольная продукция).

Коллегия отмечает, что заявитель в корреспонденции от 01.02.2024 сокращал перечень испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ (перечень приведен по тексту заключения выше).

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

Заявленному обозначению было отказано в регистрации в качестве товарного знака в силу того, что оно воспроизводит обозначение, которое используется ООО «Кент Технологии», город Лермонтов, при маркировке товаров, однородных заявленным товарам, в связи с чем регистрация данного обозначения на имя заявителя может ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров.

Необходимо отметить, что вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров на основании имеющегося опыта.

Заявленное обозначение «KENTAVR» воспроизводит название бренда, используемого ООО «Кент Технологии», город Лермонтов (см. <https://www.ozon.ru/product/voda-mineralnaya-kentavr-kremnievaya-gazirovannaya-lechebno-stolovaya-0-5-l-h-12-sht-866366693/?sh=Kyqh-SlnGg>, <https://www.wildberries.ru/catalog/150016949/detail.aspx>, <https://market.yandex.ru/product--kremnievaia-mineralnaia-gazirovannaia-voda-kentavr/1816402160?clid=703&sku=101936747395&cpa=1>, <https://qiosk.ru/brand/kentavr/>, <https://www.tabris.ru/pokupatelyam/detail/min-voda-gaz-rn-7-3-kentavr-kremnievaya-obed-vod-komp-s-b-0-5-l/>, <https://shoppingator.ru/yandeks-market.html?product=101419897133>, <https://water.kentavr.group/#4>), при маркировке воды.

При этом следует отметить достаточно высокую степень насыщенности сети Интернет такой информацией.

Таким образом, регистрация заявленного обозначения в отношении товаров 32 класса МКТУ «вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды питьевые разного вида; воды столовые; составы для производства газированной воды» не представляется возможной по основаниям, предусмотренным положениями пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку данные товары относятся к воде (равно как и товары ООО «Кент Технологии», город Лермонтов).

Кроме того, коллегия отмечает, что иные товары 32 класса МКТУ скорректированного перечня заявленного обозначения, а именно «лимонады; молоко растительное и напитки на его основе; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки безалкогольные разного вида; напитки изотонические; ингредиенты для составления напитков; квас; коктейли безалкогольные; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока, напитки на базе фруктовых и овощных смесей; 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; напитки, не вошедшие в другие подгруппы; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; порошки для изготовления газированных напитков; порошки для приготовления безалкогольных напитков; сиропы для лимонадов; смеси сухие на основе крахмала для приготовления напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; соки; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; аперитивы безалкогольные» являются однородными товарам «воды», поскольку сравниваемые товары относятся к безалкогольным напиткам, имеют

одно назначение, сферу применения и круг потребителей. Следовательно, заявленное обозначение будет также вводить потребителей в заблуждение и в отношении данных товаров 32 класса МКТУ.

Таким образом, есть основания полагать, что у потребителя обозначение «KENTAVR» будет ассоциироваться именно с ООО «Кент Технологии», город Лермонтов, и, как следствие, при восприятии товаров, маркированных данным обозначением, он будет введен в заблуждение относительно лица, производящего товары. В связи с изложенным, вывод экспертизы, положенный в основу решения Роспатента от 01.09.2023, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, следует признать обоснованным.

В отношении дополнительных оснований, выдвинутых коллегией на заседании 11.01.2023 (заявленное обозначение нарушает положения пункта 6 статьи 1483 Кодекса ввиду его сходства до степени смешения со знаками по международным регистрациям №№1084465, 465052, 458914, 457203 в отношении товаров 33 класса МКТУ, однородных части испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ (алкогольная продукция)), коллегия отмечает, что, так как заявителем был скорректирован перечень товаров 32 класса МКТУ таким образом, что в нем не осталось каких-либо алкогольных напитков (перечень был приведен по тексту заключения выше), оставшиеся товары 32 класса МКТУ не являются однородными товарам 33 класса МКТУ противопоставленных обозначений. Следовательно, коллегия не находит оснований для применения положений пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 19.10.2023, оставить в силе решение Роспатента от 01.09.2023.**