


**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, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 17.07.2020 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №555880, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Фирма «Аква-Дон», г. Ростов-на-Дону (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.




Оспариваемый товарный знак «  » по заявке №2014704596 с приоритетом от 14.02.2014 зарегистрирован 27.10.2015 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №555880 на имя Общества с ограниченной ответственностью «Аквадар», 344016, г. Ростов-на-Дону, пер. Элеваторный, 2 (далее – правообладатель) в отношении товаров и услуг 05, 32, 35, 39 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне свидетельства, информация о чем была опубликована 25.11.2015 в официальном бюллетене «Товарные знаки, знаки обслуживания, наименования мест происхождения товаров» №22 за 2015 год.

В поступившем возражении выражено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству №555880 предоставлена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 6 (2) и 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Приведенные в возражении доводы сводятся к следующему:


- ООО «Фирма «Аква-Дон» 30.07.2019 подало на регистрацию товарного знака




обозначение «» по заявке №2019737191, которому был противопоставлен оспариваемый товарный знак по свидетельству №555880 в качестве сходного до степени смешения;

- вместе с тем ООО «Фирма «Аква-Дон» принадлежит исключительное право




на серию товарных знаков, а именно: «» (1) по свидетельству №420715 с приоритетом от 06.05.2009 для товаров и услуг 05, 32, 35, 39




классов МКТУ, «» (2) по свидетельству №461287 с приоритетом от 27.12.2010 для товаров и услуг 05, 32, 39 классов МКТУ, «**Аксинья**» (3) по свидетельству №546402 с приоритетом от 29.07.2013 для товаров 05, 32, 35, 39




классов МКТУ, «» (4) по свидетельству №158813 с приоритетом от 04.06.1997 для товаров 30, 32, 33 классов МКТУ (прекратил действие 04.06.2017),



«» (5) по свидетельству №160878 с приоритетом от 04.06.1997 для товаров 32 класса МКТУ (прекратил действие 04.06.2007),



«» (6) по свидетельству №331526 с приоритетом от 16.10.2006 для товаров 05, 32 классов МКТУ (прекратил действие 16.10.2016);


- оспариваемый товарный знак по свидетельству №555880 является сходным до степени смешения с принадлежащими ООО «Фирма «Аква-Дон» товарными знаками (1) – (6) в силу фонетического сходства словесных элементов «Аксинья» и «Аксин Ия», а также в силу одинакового общего зрительного впечатления, обусловленного шрифтовым исполнением словесных элементов, цветовым сочетанием;

- оспариваемый товарный знак зарегистрирован для товаров 05, 32 классов МКТУ, представляющим собой минеральную воду и иные напитки, а также для сопутствующих услуг 35, 39 классов МКТУ, т.е. для идентичных или однородных товаров и услуг, приведенных в перечнях принадлежащих ООО «Фирма «Аква-Дон» товарных знаков (1) – (6);

- предоставление правовой охраны оспариваемому товарному знаку по свидетельству №555880 создает опасность смешения лиц, производящих однородные товары и услуги и находящихся в одном регионе;


- ООО «Фирма Аква-Дон» начало производство и продажу минеральной воды «Аксинья» в дизайне обозначения по заявке №2019737191, при этом дизайн был разработан ООО «Омега Принт» согласно презентации от 27.09.2012;



- продукция заявителя с этикеткой «» широко распространялась в г. Ростов-на-Дону, на территории всей Ростовской области, Краснодарского и Ставропольского краев, Волгоградской и Астраханской областей и Крыму и была известна потребителям (и конкурентам) более чем за год до подачи оспариваемого товарного знака на регистрацию;

- в период с 09 апреля 2013 года по 26 июля 2014 года лицом, подавшим возражение, было заказано более 18 миллионов этикеток



«» для минеральной воды «Аксинья», а также в 2013 году им было закуплено 100 холодильных витрин в спорном дизайне, которые размещались в продуктовых магазинах и торговых сетях Ростовской области и иных регионов, что значительно повысило узнаваемость реализуемой продукции среди потребителей;

- распространением минеральной воды «Аксинья» в период с 2013 по 2015 годы в указанном дизайне осуществлялось через дистрибьютора ООО «Миллениум-Аква» (за февраль-март 2014 года было реализовано 28 млн. бутылок), в 2015 году более 8 млн. бутылок реализовывалось через крупнейшие торговые сети Ашан, Метро, Лента, Окей, Перекресток, Магнит и т.д.;

- одновременное использование оспариваемого товарного знака с обозначением, принадлежащим ООО «Фирма Аква-Дон», вызывает у потребителя ложное представление о принадлежности этих обозначений одному изготовителю, риск введения потребителя может быть крайне высоким.

Учитывая изложенное, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №555880 недействительным полностью.

В качестве материалов, иллюстрирующих доводы возражения, представлены следующие документы (копии):

- Ответ на Запрос ООО «Омега Принт» (о предоставлении копии договора на разработку макета этикета) [1];
- Презентация «Омега Принт», макеты этикеток [2];
- Запрос в ООО «Аляска Полиграфоформление» [3];
- Ответ на Запрос ООО «Аляска Полиграфоформление» [4];
- Договор с ООО «Аляска Полиграфоформление» с приложениями [5];
- Договор №23/НФВ/13 от 15.05.2013 об определении условий согласования и осуществления поставки холодильного оборудования HELKAMA и FRIGOGLASS с ООО «Кросс Оптимус» с приложениями [6];

- Договор с дистрибьютором ООО «Миллениум-Аква» от 01.10.2003 с приложениями [7];


- Договор с дистрибьютором ООО «Миллениум-Аква» от 01.02.2014 с приложениями [8];


- Договор с дистрибьютором ООО «Миллениум-Аква» от 25.12.2015 с приложениями [9].


Правообладатель товарного знака по свидетельству №555880, ознакомленный в установленном порядке с возражением, свой отзыв по его мотивам не представил, однако присутствовал на заседаниях коллегии, состоявшихся 19.10.2020 и 12.11.2020, и в устном виде указал на наличие более ранних авторских прав на изобразительный элемент, входящий в состав оспариваемого товарного знака, а также на отсутствие смыслового сходства между словесными элементами «Аксинья» и «Аксын Ия».

Также на упомянутых заседаниях коллегий правообладателем представлены следующие документы:

- Информация о зарегистрированных на имя ООО «Аквадар» товарных знаках

«» по свидетельству №589640 с приоритетом от 09.06.2015,

«» по свидетельству №589639 с приоритетом от 05.06.2015,

«» по свидетельств №589642 с приоритетом от 09.06.2015,

«**Ия**» по свидетельству №619510 с приоритетом от 28.07.2016, «**АКСЫН**» по свидетельству №589641 с приоритетом от 09.06.2015 [10];

- Распечатки из онлайн татарско-русского словаря (<https://ru.translatero.com/tatarskij-russkij/perevod/аксын>; <https://tatpoisk.net/dict/ия>) и онлайн киргизско-русского словаря (<https://kirizsko-russkij-slovar.slovaronline.com/search?s=аксын>) со значением слов «аксын», «ия» [11];

- Протокол осмотра доказательств, записанных на USB-флеш-накопитель [12];

- Экспертное исследование ФБУ РЦСЭ Минюста России от 16.10.2020 №3388/12-5 относительно содержимого USB-флеш-накопителя [13].

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении возражения представителей лица, подавшего возражение, и правообладателя, коллегия признала доводы возражения неубедительными.

С учетом даты приоритета оспариваемого товарного знака (14.02.2014) правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

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 его изготовителя.

К таким обозначениям в соответствии с положениями пункта 2.5.1 Правил, относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

В соответствии с требованиями подпункта 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 14.4.2.4 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями; с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 14.4.2.2., 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) пункта 14.4.2.2 Правил.

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (а) Правил, а именно: наличие близких и совпадающих звуков, близость звуков, составляющих обозначения, расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, наличие совпадающих слогов и их расположении, 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.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2 (б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяет на основании признаков, перечисленных в пунктах 14.4.2.2 (в) Правил.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

Сходство изобразительных обозначений согласно положениям пункта 14.4.2.3 Правил определяется на основании следующих признаков: внешняя форма; наличие

или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.); сочетание цветов и тонов.


Перечисленные признаки могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Согласно положениям подпункта 2 пункта 9 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные имени, псевдониму или производному от них обозначению, портрету или факсимиле известного в Российской Федерации на дату подачи заявки лица, без согласия этого лица или его наследника.



Оспариваемый товарный знак «  » по свидетельству №555880 с приоритетом от 14.02.2014 является комбинированным, включает в свой состав словесные элементы «Аксын Ия», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и изобразительный элемент в виде комбинации разноцветных полос. Товарный знак зарегистрирован в белом, темно-синем, синем, светло-синем, голубом, светло-голубом, желтом, светло-желтом, серо-серебряном цветовом сочетании для товаров и услуг:

05 класс МКТУ - *воды минеральные для медицинских целей;*

32 класс МКТУ - *вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления напитков; составы для изготовления минеральной воды; таблетки для изготовления газированных напитков;*



35 класс МКТУ - *продвижение товаров для третьих лиц; радиореклама; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; составление рекламных рубрик в газете;*

39 класс МКТУ - *бутилирование, услуга розлива в бутылки; доставка пакетированных грузов; доставка товаров; расфасовка товаров; снабжение питьевой водой; упаковка товаров; хранение товаров.*

Необходимо отметить, что в соответствии с порядком оспаривания и признания недействительной предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

Поводом для подачи возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №555880 явилось имеющееся, по мнению ООО «Фирма «Аква-Дон», нарушение его исключительного права на товарные знаки (1) – (6), а также противопоставление оспариваемого товарного знака по свидетельству



№555880 при экспертизе обозначения «  » по заявке №2019737191.

Наличие столкновения в гражданском обороте товарных знаков ООО «Фирма «Аква-Дон» и ООО «Аквудар», которые, по мнению лица, подавшего возражение, сходны до степени смешения друг с другом, позволяет признать заинтересованность ООО «Фирма «Аква-Дон» в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №555880 по основаниям, предусмотренным пунктами 3 (1) и 6 (2) статьи 1483 Кодекса.


Вместе с тем необходимо указать, что согласно абзацу 8 пункта 2 статьи 1512 при оспаривании предоставления правовой охраны товарному знаку положения настоящего пункта применяются с учетом обстоятельств, сложившихся на дату подачи возражения.

Так, следует констатировать, что на дату подачи возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №555880



принадлежавшие ООО «Фирма «Аква-Дон» товарные знаки «» (4) по



свидетельству №158813, «» (5) по свидетельству



№160878, «» (6) по свидетельству №331526 прекратили свое действие.

В этой связи сопоставительному анализу на предмет сходства с оспариваемым



товарным знаком «» подлежат товарные знаки



«» (1) по свидетельству №420715 с приоритетом от



06.05.2009, «» (2) по свидетельству №461287 с приоритетом от

27.12.2010, «**АКСИНЬЯ**» (3) по свидетельству №546402 с приоритетом от 29.07.2013.

Противопоставленный товарный знак (1) по свидетельству №420715 зарегистрирован для товаров и услуг 05, 32, 35, 39 классов МКТУ:

- 05 класс МКТУ – «*воды минеральные для медицинских целей*»;
- 32 класс МКТУ – «*воды*»;
- 35 класс МКТУ – «*продвижение товаров (для третьих лиц)*»;
- 39 класс МКТУ – «*снабжение питьевой водой*».

Противопоставленный товарный знак (2) по свидетельству №461287 с приоритетом от 27.12.2010 зарегистрирован для товаров и услуг 05, 32, 39 классов МКТУ:

05 класс МКТУ – *«воды минеральные для медицинских целей, воды термальные»;*

32 класс МКТУ – *«аперитивы безалкогольные; воды; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые; порошки для изготовления газированных напитков; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; сок томатный; сок яблочный; соки овощные; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; эссенции для изготовления напитков»;*

39 класс МКТУ – *«расфасовка продуктов; снабжение питьевой водой; упаковка товаров».*

Противопоставленный товарный знак (3) по свидетельству №546402 зарегистрирован, в частности, для товаров 05, 32, 35, 39 классов МКТУ;

05 класс МКТУ – *«гигиенические препараты для медицинских целей; диетическое питание и вещества для медицинских или ветеринарных целей, детское питание; пищевые добавки для человека и животных; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды; акарициды; аконитин; амальгамы зубные из золота; амальгамы стоматологические; аптечки дорожные заполненные; аптечки первой помощи заполненные; биндажи гигиенические; биндажи перевязочные; браслеты для медицинских целей; браслеты противоревматические; бумага для горчичников; бумага клейкая от мух; бумага с особой пропиткой от моли; вазелин для медицинских целей; вакцины; ванны кислородные; вата антисептическая; вата асептическая; вата гигроскопическая; вата для медицинских целей; вата хлопковая для медицинских целей; вещества питательные для микроорганизмов; вода Melissa для фармацевтических целей; вода морская для лечебных ванн; воды минеральные для медицинских целей; воды термальные; волокна пищевые; воск формовочный для стоматологических целей; гематоген; горчица для*

фармацевтических целей; горчичники; грязи для ванн; грязи лечебные; дезодоранты для освежения воздуха; дезодоранты, за исключением предназначенных для человека или животных; дезодораторы для одежды или текстильных изделий; диастаза для медицинских целей; дигиталин; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; жир рыбий; инсектициды; йод для фармацевтических целей; карбонил [противопаразитарное средство]; клеи для зубных протезов; кольца противомозольные для ног; кольца противоревматические; конфеты лекарственные; кора кедрового дерева, используемая в качестве репеллента; крахмал для диетических целей; лаки для зубов; леденцы лекарственные; лейкопластыри; ленты клейкие для медицинских целей; лецитин для медицинских целей; лосьоны для ветеринарных целей; лосьоны для собак; лосьоны для фармацевтических целей; лубриканты для интимных целей; мази; марля для перевязок; масла лекарственные; масло горчичное для медицинских целей; масло камфорное для медицинских целей; масло касторовое для медицинских целей; масло терпентинное для фармацевтических целей; масло укропное для медицинских целей; мастики для зубов; материалы абразивные стоматологические; материалы для зубных слепков; материалы перевязочные медицинские; материалы хирургические перевязочные; ментол; микстуры; молочко маточное пчелиное для фармацевтических целей; молочные ферменты для фармацевтических целей; мох ирландский для медицинских целей; мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; мука рыбная для фармацевтических целей; мухоловки клейкие; мята для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; напитки из солодового молока для медицинских целей; наркотики; настои лекарственные; настойка йода; настойка эвкалипта для фармацевтических целей; настойки для медицинских целей; отвары для фармацевтических целей; ошейники противопаразитарные для животных; палочки

лакричные для фармацевтических целей; палочки серные [дезинфицирующие средства]; пектины для фармацевтических целей; пепсины для фармацевтических целей; пептоны для фармацевтических целей; пероксид водорода для медицинских целей; пиявки медицинские; плазма крови; пластыри медицинские; повязки глазные, используемые в медицинских целях; повязки для горячих компрессов; повязки для компрессов; повязки наплечные хирургические; подгузники [детские пеленки]; подушечки мозольные; подушечки, используемые при кормлении грудью; помады медицинские; порошок из шпанских мушек; порошок пиретрума; пояса для гигиенических женских прокладок; препараты антидиуретические; препараты витаминные; препараты для ванн лечебные; препараты для облегчения прорезывания зубов; препараты для обработки ожогов; препараты для окуливания медицинские; препараты для очистки воздуха; препараты для стерилизации; препараты для стерилизации почвы; препараты для уничтожения вредных растений; препараты для уничтожения домашних грибов; препараты для уничтожения личинок насекомых; препараты для уничтожения мух; препараты для уничтожения мышей; препараты для уничтожения наземных моллюсков; препараты для уничтожения паразитов; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты для чистки контактных линз; препараты известковые для фармацевтических целей; препараты лекарственные для ванн; препараты медицинские для роста волос; препараты противоспоровые; препараты химические для обработки злаков, пораженных головней; препараты химические для обработки пораженного винограда; препараты химические для обработки против милдью; препараты химические для обработки против филлоксеры; препараты, используемые при обморожении; препараты, предохраняющие от моли; примочки глазные; примочки свинцовые; проводники химические для электрокардиографических электродов; продукты белковые пищевые для медицинских целей; продукты диетические пищевые для медицинских целей; продукты обработки хлебных злаков побочные для диетических и медицинских целей; прокладки гигиенические; прокладки гигиенические для страдающих недержанием; прокладки гигиенические женские; прокладки ежедневные [гигиенические]; прополис для фармацевтических целей; пудра жемчужная для медицинских целей; радий для медицинских целей; раствор хлораля водный для фармацевтических целей; растворители для удаления лейкопластырей; растворы

для контактных линз; резина для медицинских целей; резина для стоматологических целей; резинка жевательная для медицинских целей; репелленты; репелленты для окулирования против насекомых; репелленты для собак; салфетки, пропитанные лекарственными средствами; сассапариль для медицинских целей; сахар для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; свечи для окулирования; семя льняное для фармацевтических целей; сигареты, не содержащие табак, для медицинских целей; сиккативы [вещества для ускорения высыхания] для медицинских целей; сиропы для фармацевтических целей; скипидар для фармацевтических целей; смазка, используемая при доении; смазки для ветеринарных целей; смазки для медицинских целей; смеси молочные сухие для детского питания; снотворные; сода питьевая для фармацевтических целей; соли для ванн для медицинских целей; соли для ванн из минеральных вод; соли для медицинских целей; соли калия для медицинских целей; соли натрия для медицинских целей; соли нюхательные; соли, входящие в состав минеральных вод; солод для фармацевтических целей; сперма для искусственного оплодотворения; спирт медицинский; сплавы благородных металлов для стоматологических целей; спорынья для фармацевтических целей; спреи охлаждающие для медицинских целей; средства вяжущие; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства дезинфицирующие для химических туалетов; средства для уничтожения паразитов; средства для ухода за полостью рта медицинские; средства моющие для животных; средства моющие для медицинских целей; средства моющие для скота; средства моющие для собак; средства нарывные; средства от головной боли; средства очистительные [слабительные]; средства против потения; средства против потения ног; средства противопаразитарные; средства седативные, транквилизаторы; средства слабительные; средства тонизирующие [лекарственные препараты]; среды питательные для культур бактерий; стероиды; стрихнин; суппозитории; свечи медицинские; сыворотки; таблетки для загара; добавки пищевые дрожжевые; таблетки-антиоксиданты; тампоны гигиенические для женщин; тампоны для заживления ран; тимол для фармацевтических целей; культуры из биологических тканей для ветеринарных целей; культуры из биологических тканей для медицинских целей; ткани хирургические; травы курительные для лечебных целей; травы лекарственные; трансплантаты хирургические [живые ткани]; трусы гигиенические для

*страдающих недержанием; трусы гигиенические женские; трусы-подгузники; уголь древесный для фармацевтических целей; укроп аптечный (фенхель) для медицинских целей; фарфор для зубных протезов; фенолы для фармацевтических целей; хлеб диабетический для медицинских целей; хлороформ; цвет серный для фармацевтических целей; цемент для копыт животных; цемент костный для хирургии и ортопедии; цементы зубные; чаи лекарственные; чаи травяные для медицинских целей; эвкалипт для фармацевтических целей; экстракты табака [инсектициды]; экстракты хмеля для фармацевтических целей; эликсиры [фармацевтические препараты]; эфиры простые для фармацевтических целей; эфиры сложные для фармацевтических целей; эфиры сложные целлюлозные для фармацевтических целей; эфиры целлюлозные простые для фармацевтических целей; ююба, таблетки от кашля; яд крысиный; яды; яды бактериальные; ялапа»;*

32 класс 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 столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; 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»;*

35 класс МКТУ – *«реклама; менеджмент в сфере бизнеса; административная деятельность в сфере бизнеса; офисная служба; абонирование*

телекоммуникационных услуг для третьих лиц; агентства по импорту-экспорту; агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; анализ себестоимости; аренда площадей для размещения рекламы; аудит коммерческий; бюро по найму; ведение автоматизированных баз данных; ведение бухгалтерских документов; выписка счетов; деловая экспертиза; демонстрация товаров; запись сообщений [канцелярия]; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация деловая; информация и советы коммерческие потребителям [информация потребительская товарная]; исследования в области бизнеса; исследования конъюнктурные; исследования маркетинговые; комплектование штата сотрудников; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации по управлению персоналом; консультации профессиональные в области бизнеса; макетирование рекламы; маркетинг; менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; обзоры печати; обновление рекламных материалов; обработка текста; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация подписки на газеты для третьих лиц; организация показов мод в рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оценка коммерческой деятельности; подготовка платежных документов; поиск информации в компьютерных файлах для третьих лиц; поиск поручителей; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; прогнозирование экономическое; продажа аукционная; продвижение товаров для третьих лиц; производство рекламных фильмов; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат торговых автоматов; прокат фотокопировального оборудования; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш; реклама наружная; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная; репродуцирование документов; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; сведения о деловых операциях; систематизация информации в



компьютерных базах данных; службы консультационные по управлению бизнесом; составление налоговых деклараций; составление отчетов о счетах; составление рекламных рубрик в газете; телемаркетинг; тестирование психологическое при подборе персонала; управление гостиничным бизнесом; управление коммерческое лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление процессами обработки заказов товаров; услуги в области общественных отношений; услуги манекениц для рекламы или продвижения товаров; услуги машинописные; услуги по переезду предприятий; услуги по сравнению цен; услуги секретарей; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги по оптовой и розничной продаже товаров; услуги стенографистов; услуги субподрядные [коммерческая помощь]; услуги телефонных ответчиков для отсутствующих абонентов; услуги фотокопирования»;

39 класс МКТУ – «транспортировка; упаковка и хранение товаров; организация путешествий; авиаперевозки; аренда автобусов; аренда водного транспорта; аренда гаражей; аренда крытых стоянок для транспортных средств; аренда летательных аппаратов; аренда мест для стоянки автотранспорта; аренда складов; бронирование билетов для путешествий; бронирование путешествий; бронирование транспортных средств; буксирование; бутилирование, услуга розлива в бутылки; водораспределение; доставка газет; доставка корреспонденции; доставка пакетированных грузов; доставка товаров; доставка товаров, заказанных по почте; доставка цветов; запуск спутников для третьих лиц; информация о движении; информация по вопросам перевозок; информация по вопросам хранения товаров на складах; логистика транспортная; операции спасательные [перевозки]; организация круизов; перевозка грузовым автотранспортом; перевозка гужевым транспортом; перевозка и хранение отходов; перевозка мебели; перевозка на лихтерах; перевозка на паромах; перевозка при переезде; перевозка путешественников; перевозка в бронированном транспорте; перевозки автобусные; перевозки автомобильные; перевозки баржами; перевозки водным транспортом; перевозки железнодорожные; перевозки морские; перевозки пассажирские; перевозки речным транспортом; переноска грузов; подъем затонувших судов; помощь в случае повреждения транспортных средств [буксирование]; посредничество в морских перевозках; посредничество при

*перевозках; посредничество при фрахтовании; прокат автомобилей; прокат вагонов; прокат водолазных колоколов; прокат водолазных костюмов; прокат гоночных машин; прокат железнодорожного состава; прокат инвалидных кресел; прокат контейнеров для хранения товаров; прокат лошадей; прокат морозильных камер; прокат рефрижераторов; прокат транспортных средств; работы погрузочно-разгрузочные; работы разгрузочные; распределение электроэнергии; распределение энергии; расфасовка товаров; служба ледокольная; служба лоцманская; снабжение питьевой водой; сопровождение путешественников; транспорт санитарный; транспорт трамвайный; транспортировка трубопроводная; управление иллузами; услуги автостоянок; услуги водителей; услуги водного прогулочного транспорта; услуги курьеров [доставка корреспонденции или товаров]; услуги навигационные; услуги по спасанию имущества; услуги по спасанию судов; услуги спасательные подводные; услуги такси; франкирование корреспонденции; фрахт [перевозка товаров на судах]; фрахтование; хранение данных или документов в электронных устройствах; хранение лодок; хранение товаров на складах; экскурсии [туризм]; экспедирование грузов».*

Обращение к перечням оспариваемого и противопоставленных товарных знаков (1) – (3) показало, что они включают как идентичные, так и однородные позиции, представляющие собой воды, составы для их изготовления, услуги по продвижению, бутилированию, доставке, хранению и снабжению, что правообладателем не оспаривается.

Вместе с тем сопоставительный анализ оспариваемого товарного знака



«  » и противопоставленных товарных знаков





«  » (1), «  » (2), « **Аксинья** » (3) показал

следующее.



Оспариваемый товарный знак «  » по свидетельству №555880 выполнен с использованием оригинальной графической проработки. Так, в его состав



входит изобразительный элемент «  » и словесный элемент «Аксын Ия». При этом указанные элементы зарегистрированы в качестве товарных знаков

правообладателя: «  » по свидетельству №589640,  » по свидетельствам №589642, «**Ия**» по свидетельству №619510 с приоритетом от 28.07.2016, «**Аксын**» по свидетельству №589641.

Словесный элемент оспариваемого товарного знака «Аксын Ия» имеет определенное смысловое значение в татарском языке. Согласно онлайн-словарям [11], ссылку на которые приводит правообладатель, слово «аксын» означает «деньги», а слово «ия» - хозяин, владелец, обладатель. Таким образом, словесный элемент «Аксын Ия» может быть воспринят потребителем, знакомым с татарским языком, как словосочетание «обладатель денег». Следует указать при этом, что татарский язык – государственный язык Республики Татарстан и второй по распространённости и по количеству говорящих национальный язык в Российской Федерации в соответствии с переписью населения 2010 года (см. общедоступную словарно-справочную информацию на портале <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/5369>).

В свою очередь противопоставленные товарные знаки



«  » (1), «  » (2), «**Аксинья**» (3) включают в свой состав индивидуализирующие словесные элементы «от Аксинья», «Акс» и «Аксинья», где «Аксинья – это женское имя, а слово «Акс» - фантазийное обозначение, не имеющее смыслового значения.

Сопоставляемые словесные элементы «Аксын Ия», «Аксинья», «Акс», «Аксинья», которые хоть и имеют общую совпадающую часть «Акс», но, тем не менее,

отличаются буквенным и звуковым составом в целом, не ассоциируются друг с другом по смыслу.

Кроме того, словесные элементы «**аксын Ия**» имеют оригинальную графическую проработку букв «с», «ы», «и», «я», которая отсутствуют в словесных элементах «**ВОДА ПИТЬЕВАЯ ОТ аксиньи**», «**акс**», «**Аксинья**» противопоставленных товарных знаков (1) – (3). Индивидуализирующий словесный элемент оспариваемого элемента включает два слова, в то время как противопоставленные товарные знаки (1) – (3) только одно. Также в оспариваемом и противопоставленном товарных знаках отсутствуют совпадающие или сходные изобразительные элементы.

Указанные звуковые и смысловые отличия, равно как и вышеуказанная разница в графике, обуславливают вывод об отсутствии сходства сравниваемых товарных знаков друг с другом в целом.

Таким образом, сопоставляемые товарные знаки



«**Аксинья**» (3), предназначенные для сопровождения однородных товаров и услуг 05, 33, 35, 39 классов МКТУ, в силу приведенных выше фонетических, смысловых и визуальных отличий не ассоциируются друг с другом в целом, следовательно, эти товарные знаки не могут быть восприняты потребителями как происходящие из одного источника и тем самым смешаны в гражданском обороте. В этой связи оснований для вывода о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №555880 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в данном случае не имеется.

В части доводов возражения о несоответствии оспариваемого знака требованиям, установленным пунктом 3 (1) статьи 1483 Кодекса, необходимо отметить следующее.

Согласно правовой позиции Суда по интеллектуальным правам, приведенной в Информационной справке, утвержденной постановлением президиума Суда по интеллектуальным правам от 05.04.2017 №СП-23/10, для вывода о возможности введения потребителей в заблуждение относительно изготовителя товара в связи с тем, что конкретное обозначение ранее использовалось иным лицом, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение (и сохранение) у потребителей стойкой ассоциативной связи между конкретным обозначением, использовавшимся на товарах, и предшествующим производителем этих товаров.

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.

Таким образом, норма пункта 3 статьи 1483 Кодекса подлежит применению в том случае, когда судом установлено, что потребитель осведомлен о ранее существовавшем обозначении и ассоциирует его с иным лицом (конкретным производителем), не являющимся правообладателем товарного знака. При этом установление судом фактов разработки данного обозначения не правообладателем, а каким-либо другим лицом, использования обозначения иным производителем, а также размещения информации о разработанном обозначении в общедоступных источниках информации не является само по себе основанием для применения пункта 3 статьи 1483 ГК РФ, поскольку не свидетельствует о возможности введения потребителя в заблуждение относительно производителя товара.



Аналогичная правовая позиция высказана в постановлении президиума Суда по интеллектуальным правам от 13.02.2015 по делу №СИП-631/2014.

Как было установлено выше, оспариваемый товарный знак




«» и принадлежащие лицу, подавшему возражение, товарные




знаки «» (1), «» (2), «**АКСИНЬЯ**» (3)

не являются сходными до степени смешения, а, следовательно, эти обозначения не могут ассоциируются друг с другом в гражданском обороте при сопровождении однородных товаров (услуг).

Вместе с тем в возражении отмечается, что ООО «Омега Принт» в 2012 году разработало для ООО «Фирма «Аква-Дон» варианты этикеток для сопровождения

минеральной воды, которые включают слово «» и изобразительный



элемент в виде полосок «» [1], [2].

В возражении представлены сведения о том, что между ООО «Фирма «Аква-Дон» и ООО «Аляска – Полиграфоформление» был заключен договор от 09.04.2013 на изготовление полиграфической продукции [5], в то числе этикеток для минеральной воды «Аксинья», которые включают вышеуказанные словесный и изобразительный элементы.


Также в возражении приводится договор №23/НФВ/13 от 15.05.2013 на поставку холодильного оборудования [6], заключенный между ООО «Фирма «Аква-Дон» и ООО «Крос Оптимус». Согласно приложению к указанному договору на холодильном оборудовании размещаются изображения бутылок минеральной воды, включающие приведенные выше словесные и изобразительные элементы.

Лицом, подавшим возражение, также представлены дистрибьюторские договоры с ООО «Миллениум-Аква» [7], [8], [9] на поставку минеральной воды, в том числе «Аксинья», при этом следует указать, что договор [9] заключен в 2015



году, т.е. после даты приоритета оспариваемого товарного знака. В приложениях же к договорам [7], [8] фигурируют изображения бутылок с этикетками крайне низкого качества, где спорные элементы практически неразличимы, а также приводятся несколько товарно-транспортных накладных, часть из которых относятся к периоду, предшествующему дате приоритета оспариваемого товарного знака.


Однако в связи с упомянутыми документами необходимо констатировать, что сами по себе дизайн-макеты этикеток не подтверждают факта наличия товара под спорным обозначением в гражданском обороте.

Между тем факт производства лицом, подавшим возражение, минеральной воды «Аксинья» правообладателем под сомнение не ставится. Однако он полагает,

что спорный изобразительный элемент «» используется лицом, подавшим возражение, незаконно, поскольку согласно документам [12], [13] права на него появились у ООО «Аквадар» еще в 2010 году.

Вместе с тем, следует констатировать, что согласно вышеуказанной правовой позиции суда, использование лицом, подавшим возражение, при сопровождении

минеральной воды этикеток, включающих элементы «», «», само по себе еще не свидетельствует о восприятии российским

потребителем оспариваемого товарного знака «» на дату его приоритета исключительно в качестве средства индивидуализации ООО «Фирма «Аква-Дон».

Учитывая тот факт, что коллегия не располагает доказательствами того, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №555880 ассоциируется с ООО «Фирма «Аква-Дон» и его продукцией, нет оснований для вывода о его способности у потребителя не соответствующие действительности представления относительно изготовителя товаров и услуг 05, 32, 35, 39 классов МКТУ согласно требованиям,

изложенным в положениях пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Таким образом, аргументы поступившего возражения следует признать неубедительными в полном объеме, в силу чего оно не подлежит удовлетворению.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 17.07.2020, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №555880.**