

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «АТК», Республика Северная Осетия - Алания, г. Владикавказ (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022751699 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке № 2022751699, поступившей 29.07.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ, перечисленных в заявке.

Решением Роспатента от 24.08.2023 отказано в регистрации указанного обозначения в качестве товарного знака по основаниям, приведенным в заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения, согласно которому установлено, что:

- входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «water From Alania» («water From Alania» – с английского языка на русский язык – «вода из Алании», где Алания – часть официального названия Республики Северная Осетия—Алания / см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/es/49989/%D0%A1%D0%B5%D0%B2%D0%B5%D1%80%D0%BD%D0%B0%D1%8F>; <https://www.lingvo-live.com/ru-ru/translate/en-ru/WATER> и др.) являются неохранныспособными на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не обладают различительной способностью, указывают на вид и состав заявленных товаров, а также на место производства заявленных товаров и место нахождения производителя товаров;
- заявленное обозначение для всех товаров 32 класса МКТУ, указанных в заявке № 2022751699, не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения:



«ARYANA», «АРИАНА», «АРИАНА», «АРИАНА», зарегистрированных под № 595000 с приоритетом от 25.11.2014, под № 617674 с приоритетом от 23.06.2016, под № 624497 с приоритетом от 23.06.2016, под № 333648 с приоритетом от 29.08.2006 (срок действия исключительного права продлен до 29.08.2026), под № 188708 с приоритетом от 24.06.1998 (срок действия исключительного права продлен до 24.06.2028), под № 167715 с приоритетом от 19.01.1998 (срок действия исключительного права продлен до 19.01.2028) на имя ООО «Ариана», Республика Северная Осетия - Алания, г. Владикавказ, в отношении товаров 05, 32, 33 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 32 класса МКТУ;

- с товарными знаками «**ариант**», «**ariant**», зарегистрированными под № 178688, № 178687 с приоритетом от 11.06.1997 (срок действия исключительного права продлен до 11.06.2027) на имя ООО «Центр пищевой индустрии – Ариант», г. Челябинск, в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 32 класса МКТУ.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 28.08.2023, заявителем представлены следующие доводы:

- оспариваемое решение противоречит законодательству в части оценки охраноспособности заявленного обозначения и сложившейся правоприменительной практике о регистрации комбинированных товарных знаков;

- словесные элементы «water From Alania» (с английского языка – «вода из Алании») занимают второстепенное положение в заявлении обозначении, не обладают различительной способностью, состоят только из элементов, характеризующие товары, в том числе указывают на их вид, место производства или сбыта, при этом выполнены мелким шрифтом, декларируются заявителем как неохраняемые словесные элементы, подлежащие дискламации;

- в отношении сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков неверно оценены факторы, влияющие на формирование их различного впечатления.

На основании изложенных доводов заявитель просил отменить решение Роспатента от 24.08.2023 и вынести решение о регистрации обозначения по заявке № 2022751699 в качестве товарного знака в отношении всех товаров 32 класса МКТУ, указанных в заявке.

К возражению приложены следующие материалы:

- (1) ответ заявителя на уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;
- (2) копия оспариваемого решения.

Корреспонденцией, поступившей 23.10.2023, заявителем представлены следующие дополнительные доводы:

- ни один из противопоставленных товарных знаков не относится к категории общезвестных или коллективных товарных знаков;

- между заявленным обозначением и противопоставленными товарными знаками отсутствует тождество;

- обстоятельства, усугубляющие вероятность смешения с ними заявленного обозначения, отсутствуют;

- фонетический признак сравнения играет второстепенную роль, в то время как важными являются иные признаки: смысловой, графический, опытный (предыдущий опыт от восприятия ранних товарных знаков);

- ни один из правообладателей противопоставленных товарных знаков не представил своих возражений относительно поданной заявки № 2022751699;

- ООО «Ариант» не использует противопоставленные товарные знаки в отношении однородной продукции, в то время как заявитель является изготовителем воды, что было проиллюстрировано материалами, представленными в период экспертизы заявленного обозначения;

- возможность смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков отсутствует, поскольку противопоставленные товарные знаки не известны потребителям как средства маркировки товаров, однородных заявлением;

- продукция ООО «Ариана» реализуется с использованием наименований мест происхождения товаров «Кармадон» (№ 87) и «Нижний «Кармадон» (№ 172), следовательно, узнаваемость среди потребителей питьевой воды «АРИАНА» без слов «Кармадон» и «Нижний «Кармадон» отсутствует;

- декларация в отношении воды «АРИАНА» получена недавно, уже после того, как заявитель обратился к правообладателю за предоставлением согласия, известность такой продукции потребителям отсутствует;

- обозначение заявителя уже приобрело узнаваемость среди потребителей, которые могут безошибочно распознать источник происхождения товаров;

- заявитель представляет фотоснимки, отражающие его производственную деятельность.

В дополнениях, поступивших 24.10.2023, заявителем представлены следующие материалы:

(3) копия свидетельства от 28.04.2023 о депонировании файла «Бутылка для напитков «ARIAN Living water From Alania».

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (29.07.2022) подачи заявки на государственную регистрацию товарного знака правовая база для оценки охранных способностей обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по 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, регистрационный № 38572 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем первым пункта 1 и подпунктом 3 пункта 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, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

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

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен 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 пункту 41 Правил 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 Правил.

Согласно пункту 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

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

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение

значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть, круг потребителей и другие признаки.

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

В качестве товарного знака по заявке № 2022751699 заявлено



комбинированное обозначение «ARIAN», представленное повернутым на 90 градусов относительно горизонта, состоящее из слов «ARIAN» и «Living water From Alania», выполненных буквами латинского алфавита в две строки таким образом, что слово «ARIAN» значительно крупнее и размещено на отдельной строке.

Надпись «Living water From Alania» означает, согласно описанию, представленному в заявке, «живительная вода из Алании». Обозначение выполнено в следующем цветовом сочетании: черный, белый. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ.

В рамках применения положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса оспариваемым решением было установлено, что слова «water From Alania» не обладают различительной способностью и являются неохраняемыми элементами на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, с чем заявитель не спорит, отметил в возражении необходимость дискламации этих слов.

Действительно, слова «water From Alania» являются характеристикой заявленных товаров «вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; 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; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков», поскольку указывают на вид и состав заявленных товаров, а также на место производства заявленных товаров и место нахождения производителя товаров. Следовательно, признание слов «water From Alania» неохраняемыми следует признать правомерным.

Вместе с тем основанием для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака послужил вывод о его несоответствии требованиям пункта

6 статьи 1483 Кодекса по причине сходства с серией (блоком) товарных знаков

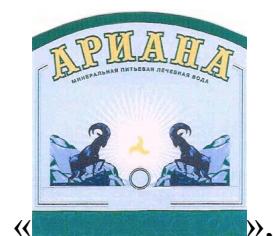


«ARYANA»,



«ARYANA»,

«ARYANA»,



«ARIANA»,



«АРИАНА», «АРИАНА» по свидетельствам №№ 595000, 617674, 624497,

333648, 188708, 167715, а также с товарными знаками «ариянъ»,

«ARIANT», зарегистрированными под № 178688, № 178687.

Анализ сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков показал следующее.



В заявлении обозначении «ARIAN», поскольку именно он способствует осуществлению обозначением индивидуализирующей функции.

Индивидуализирующая способность товарных знаков «ARYANA», «АРИАНА» по свидетельствам №№ 624497, 167715 определяется их единственным элементом, при этом слово «ARYANA» воспринимается как выполненное буквами латинского языка слово «АРИАНА».



В противопоставленных товарных знаках «**ARYANA**», «**АРИАНА**»,



«**ARYANA**», «**АРИАНА**» по свидетельствам №№ 595000, 617674, 333648, 188708 основными следует признать словесные элементы «ARYANA» и «АРИАНА», поскольку изобразительные элементы не несут ясного и однозначного смыслового содержания, либо составляют фон для доминирующего элемента. Дополнительный словесный элемент «Минеральная питьевая лечебная вода» товарного знака по свидетельству № 333648 признан неохраняемым элементом, вследствие чего не оказывает влияния на индивидуализирующую способность товарного знака.

Следует отметить, что при оценке сходства учитывается, в отношении каких элементов имеется сходство – сильных или слабых элементов товарного знака или обозначения (см. пункт 162 Постановления Верховного суда Российской Федерации № 10 от 23.04.2019 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

В данном случае основной / «сильный» словесный элемент заявленного обозначения «ARIAN» произносится как [А-РИ-АН], состоит из 5 букв и 5 звуков. Основной, «сильный» элемент противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 595000, 617674, 333648, 188708, 624497, 167715 «ARYANA» / «АРИАНА» произносится как [А-РИ-А-НА], состоит из 6 букв и 6 звуков. Фонетическое сходство указанных словесных элементов обусловлено совпадением большинства букв и звуков их составляющих, расположенных в одинаковой последовательности. Различие состоит только в последнем звуке, следовательно, сравниваемые обозначения являются созвучными. Указанное приводит к выводу о высокой степени звукового сходства основных элементов заявленного обозначения

и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 595000, 617674, 333648, 188708, 624497, 167715.

С точки зрения визуального признака сходства, сравниваемые обозначения также имеют признаки сходства, поскольку их основные элементы выполнены с использованием одинаковых или близких по исполнению букв «A», «R» / «P», «N» / «H». Использование поворота слов в заявлении обозначении не приводит к качественно разному визуальному восприятию основных элементов сравниваемых обозначений, не обуславливает утрату доминирующего характера такого элемента. Одновременно в противопоставленных товарных знаках изобразительные элементы не меняют восприятия слов «ARYANA» / «АРИАНА» в соответствующем качестве.

Коллегия отмечает, что критерий общего зрительного впечатления в данном случае не может являться определяющим, поскольку заявленное обозначение лишено значимых графических особенностей, влияющих на восприятие обозначения в целом – такое восприятие формируется исключительно за счет доминирующего словесного элемента «ARIAN».

Анализ словарно-справочной литературы показал, что слово «ARIAN» означает «ариец; арийка» (https://dic.academic.ru/dic.nsf/eng_rus/374949), в то время как слово «Aryana» (<https://translate.academic.ru/Aryana/xx/ru/>) не имеет какого-либо значения, в связи с чем смысловой критерий в данном случае не является определяющим. При этом сопоставляемые словесные элементы могут быть восприняты как имена собственные (<https://academic.ru/searchall.php?SWord=%D0%90%D1%80%D0%B8%D0%B0%D0%BD%D0%B0&from=ru&to=xx&did=&stype=>), что также не приводит к выводу об отсутствии смыслового ассоциирования сопоставляемых обозначений, поскольку в соответствии с пунктом 42 Правил оценивается подобие заложенных в обозначения идей.

Таким образом, следует констатировать сходство слов «ARIAN» и «ARYANA» / «АРИАНА» по фонетическому и визуальному признакам при невозможности признания несходства по смысловому критерию. В соответствующей ситуации именно фонетический критерий превалирует и

обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Высокая степень сходства доминирующих элементов приводит к ассоциированию заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками по свидетельствам №№ 595000, 617674, 333648, 188708, 624497, 167715.

Таким образом, заявленное обозначение и товарные знаки по свидетельствам №№ 595000, 617674, 333648, 188708, 624497, 167715 являются сходными, поскольку ассоциируются в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Анализ однородности товаров 32 класса МКТУ, в отношении которых спрашивается регистрация заявленного обозначения, и товаров, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№ 595000, 617674, 333648, 188708, 624497, 167715 показал следующее.

Заявленные товары «вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; 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; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков» представляют собой воды и напитки безалкогольные. Данные товары однородны по роду, виду, назначению, условиям реализации и кругу потребителей таким товарам как «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки;

фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков» (указаны в свидетельстве № 188708), товарам «минеральные воды; составы для изготовления минеральной воды» (указаны в свидетельстве № 333648), товарам «воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые» (указаны в свидетельстве № 617674), товарам «воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые» (указаны в свидетельстве № 624497), товарам «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки, фруктовые напитки и фруктовые соки, сиропы и прочие составы для изготовления напитков» (указаны в свидетельстве № 167715).

Кроме того, заявленные товары «вода газированная; вода лимонная; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столевые; напитки безалкогольные» однородны также по роду, виду, кругу потребителей, условиям реализации, признаку взаимозаменяемости таким товарам противопоставленных регистраций №№ 617674, 624497, как «воды минеральные для медицинских целей; лечебные напитки на основе минеральных вод; воды термальные», «воды минеральные для медицинских целей; воды термальные» 05 класса МКТУ.

Заявленный товар «шенди» представляет собой пиво, смешанное с лимоном или напитком со вкусом лимона и лайма (<https://alphapedia.ru/w/Shandy>, <https://akademiakhv.ru/teaching/chto-takoe-shandi-napitok.html>, <https://vk.com/wall-785>

00724_9184#:~:text=%D0%A8%D0%B5%D0%BD%D0%B4%D0%B8%20(Shandy)%20%E2%80%93%20%D1%8D%D1%82%D0%BE%20%D1%81%D0%BC%D0%B5%D1%88%D0%B0%D0%BD%D0%BD%D1%8B%D0%B9,%D0%BA%D0%B0%D0%BA%20%D0%BF%D1%80%D0%B0%D0%B2%D0%B8%D0%BB%D0%BE%2C%20%D0%B8%D1%81%D0%BF%D0%BE%D0%BB%D1%8C%D0%B7%D1%83%D1%8E%D1%82%20%D1%84%D0%BE%D1%80%D0%BC%D1%83%D0%BB%D1%83%2050%2F50). Характеристики данного товара позволяют отнести его к алкогольной продукции (см. ст. 2 Федерального закона Российской Федерации от 22.11.1995 № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции»).

С учетом сказанного заявленный товар «шенди» является однородным товару «пиво» 32 класса МКТУ и товарам «алкогольные напитки [за исключением пива]» 33 класса МКТУ, указанным в перечнях регистраций №№ 595000, 188708, 167715, поскольку они относятся к одной родовой группе, совпадают по виду, назначению, условиям реализации, кругу потребителей.

Следовательно, все заявленные товары однородны товарам, имеющимся в перечнях противопоставленных регистраций, при этом степень однородности является высокой, поскольку установлено большинство признаков однородности, включая основные.

Вероятность смешения спорного обозначения и противопоставленного товарных знаков определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 595000, 617674, 333648, 188708, 624497, 167715 наряду с выводом об однородности товаров, указанных в сопоставляемых перечнях,

приводит к заключению о несоответствии заявленного обозначения для испрашиваемых товаров требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В противопоставленных товарных знаках «*ариант*», «*ARIANT*» по свидетельствам № 178688, № 178687 основными (и единственными) элементами, обуславливающими индивидуализирующую способность товарных знаков, являются слова «АРИАНТ» / «ARIANT», где одно является транслитерацией другого.

С точки зрения фонетического признака слова «ARIAN» и «АРИАНТ» / «ARIANT» характеризуются совпадением большинства звуков, образующих слова при одинаковых взаимном расположении звуков и количестве слогов в словах. Отличие сравниваемых слов составляет один звук, расположенный в конце слов, что не обеспечивает качественно разного их звучания.

Слова «АРИАНТ» (<https://academic.ru/searchall.php?SWord=%D0%90%D1%80%D0%B8%D0%B0%D0%BD%D1%82&from=ru&to=xx&did=&stype=>) и «ARIANT» (<https://translate.academic.ru/Ariant/xx/ru/>) не обнаруживаются в словарных источниках в качестве значимых лексических единиц, но могут быть восприняты в качестве имени собственного. Аналогично в таком качестве может быть воспринят и основной элемент заявленного обозначения «ARIAN» (<https://vplate.ru/imena/arian/>), что сближает сравниваемые слова по смысловому признаку. Для российского потребителя высока вероятность восприятия сравниваемых слов в качестве фантастических. Изложенное свидетельствует о том, что смысловой признак сравнения не может выступать в качестве определяющего вывод о несходстве сравниваемых обозначений, поскольку невозможно прийти к выводу о качественно разных понятиях и идеях, заложенных в сравниваемые обозначения.

С точки зрения визуального признака сравнения, заявленное обозначение выполнено близким к стандартному шрифту, при этом противопоставленные товарные знаки отличаются незначительными шрифтовыми особенностями. Вместе с тем они имеют второстепенное значение, поскольку данные слова запоминаются, прежде всего, при их произношении.

Дополнительные словесные элементы, присутствующие в составе заявленного обозначения, не оказывают существенного влияния на приведенный анализ, поскольку учитывается сходство именно сильных элементов, к которым в заявлении обозначении относится слово «ARIAN», не имеющее грамматической и / или смысловой связи с иными элементами обозначения.

Таким образом, заявленное обозначение является сходным в целом, несмотря на отдельные отличия, с противопоставленными товарными знаками по свидетельствам №№ 178688, 178687.

Заявленные товары «шенди» являются однородными по роду, виду, назначению, условиям реализации и кругу потребителей товарам «пиво», «алкогольные напитки (за исключением пива)», имеющимся в перечнях противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 178688, 178687.

Остальные заявленные товары (вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки изотонические; 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; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции безалкогольные для приготовления напитков) однородны по роду, виду, назначению, условиям реализации и кругу потребителей таким товарам противопоставленных регистраций №№ 178688, 178687, как «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков».

Сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, наряду с выводом об однородности товаров, представленных в сопоставляемых перечнях, приводит к заключению о сходстве до степени смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№ 178688, 178687 в отношении однородных товаров.

Коллегия также отмечает, что довод заявителя об отсутствии обстоятельств, усугубляющих вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, не влияет на представленный анализ, поскольку основные критерии, которые требуется установить, предусмотрены положениями пунктов 41-45 Правил.

Относительно доводов заявителя, касающихся реальной ситуации на рынке, сложившейся в связи с использованием и неиспользованием заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков в отношении товаров 32 класса МКТУ, необходимо отметить, что для установления нарушения достаточно опасности, а не реального смешения заявленного обозначения и товарного знака обычными потребителями соответствующих товаров. Изложенный анализ приводит к выводу о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ, для которых испрашивается регистрация. При таких обстоятельствах оснований для отмены оспариваемого решения не имеется.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.08.2023, оставить в силе решение Роспатента от 24.08.2023.