


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. № 321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее - Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее 03.04.2020, поданное ООО «КДВ Воронеж», Воронежская обл., Рамонский р-н, дер. Богданово (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018746468 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2018746468, поданной 24.10.2018, испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые [кондитерские]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; леденцы; марципан; пастилки [кондитерские изделия]; сладости».




Согласно материалам заявки, заявлено объемное обозначение  в цветовом сочетании: «красный».

Роспатентом 29.11.2019 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018746468 в отношении всех товаров 30 класса МКТУ ввиду его несоответствия требованиям пунктов 1 и 6 (2) статьи

1483 Кодекса. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено следующее:

- заявленное обозначение не обладает различительной способностью, представляет собой внешний вид кондитерского изделия (см. Интернет: <http://kdv-group.com/ru/brand/9#370,757>; <https://kdvonline.ru/catalog/zefir-marmelad-marshmellou-7>). Объемный товарный знак и товар, который он индивидуализирует, не могут являться одним объектом;
- заявленное обозначение сходно графически и семантически до степени смешения



с товарным знаком , зарегистрированным ранее на имя АО «Славянка плюс», Белгородская обл., г. Старый Оскол, по свидетельству № 393639 (приоритет от 18.08.2008, срок действия исключительного права на товарный знак продлен до 18.08.2028) для однородных товаров 30 класса МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 03.04.2020 возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение обладает различительной способностью. При этом регистрация объемных знаков, представляющих собой форму товара, сама по себе не противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса;
- заявленное обозначение выступает одновременно и как средство индивидуализации, и как товар, оригинальная форма которого позволяет потребителю отличать его от аналогичных товаров на рынке;
- объемное обозначение бегемота с мячом (мяч закрывает все тело персонажа) является фантазийным применительно к товарам, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака;
- заявителем приведена практика ведомства по регистрации объемных товарных знаков, в том числе на имя заявителя (например, в виде фигурок различных животных в цвете), промышленных образцов, а также практика Суда по интеллектуальным правам (СИП-343/2019, СИП-531/2017 и т.д.);

- приведенные заявителем ссылки адресуют либо на заявителя, либо на сайты лиц, которые с ним связаны, либо аффилированы;
- ни один из элементов заявленного обозначения не несет функциональной нагрузки, не является традиционным, либо обязательным для применения в соответствии с ГОСТами, национальными стандартами;
- конкурентами заявителя продвигаются различные формы исполнения кондитерских изделий, в том числе мармелада: дольки, звездочки, медвежата, ананасы, пауки, колечки, палочки и т.д.;
- согласно социологическому исследованию потребители кондитерских изделий, мармелада не воспринимают форму обозначения по заявке как традиционную и безальтернативную для жележных кондитерских изделий, конфет. Наиболее популярными формами являются: червячки, дольки, змейки;
- заявленное обозначение не сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству № 393639. Мнение респондентов об отсутствии сходства между сравниваемыми обозначениями отражено в социологическом исследовании;
- сравниваемые обозначения различаются по внешней форме, имеются различия в смысловом значении (мультипликационный персонаж, ассоциирующийся с игрой и соревнованиями – заявленное обозначение; противопоставленный товарный знак – у бегемота отсутствует мимика, предметы в руках, поза нейтральная);
- в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ существуют товарные знаки



других лиц, содержащие стилизованное изображение бегемота, например:



по свидетельству № 331414, приоритет от 30.06.2006, **Любимый бегемот** по свидетельству № 440932, приоритет от 14.04.2010 и т.д.;

- о визуальном несходстве также свидетельствует тот факт, что противопоставленный товарный знак по свидетельству № 393639 характеризуется

глянцевой поверхностью, а заявленное обозначение – матовое, воспринимается как резиновая игрушка;

- сочетание цветов и тонов у сравниваемых обозначений отличается благодаря тому, что заявленное обозначение выполнено в красном цвете, противопоставленный товарный знак ассоциируется с шоколадом;

- согласно результатам социологического исследования подавляющее большинство респондентов (87 %) отличает сравниваемые объемные обозначения по внешнему виду. При этом большинство опрошенных респондентов не знают фирму-производителя товаров, указанных в перечне противопоставленного товарного знака по свидетельству № 393639.

На основании изложенного в возражении содержится просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем к материалам возражения были приложены следующие документы:

- копия оспариваемого решения – [1];
- выписка из ЕГРЮЛ на имя заявителя – [2];
- выписка из ЕГРЮЛ на ООО «КДВ Групп» - [3];
- распечатка интернет страницы <https://kdvonline.ai/product/marmelad-zhevatelnyy-ssk-kom-vauod-i-t'ruktov-347> - [4];
- распечатка интернет страницы http://ann-recipes.ru/sooth_food/205-mannelad-vidymarmclada-pol/a-i-\red-kak-vybrat-i-hranit-maiTnelad.html - [5];
- распечатка интернет страницы <https://vww.hii.ru/read/what-we-eat/5342> - [6];
- распечатка интернет страницы <https://aif.ru/food/products/22349> - [7];
- распечатка интернет страницы [https://63pokupki.a\)/fbrum/phpBB3/viewtopic.php?t=406094&stait=75](https://63pokupki.a)/fbrum/phpBB3/viewtopic.php?t=406094&stait=75) - [8];
- распечатка интернет страницы www.rslado.ru/index.plip?option=com_content&view=article&id=8&Itemid=108 - [9];
- распечатка интернет страницы <https://irecommend.ru/conteirl/marnnelad-atag-sheksnat'i.mnnvi-v-vide-fiuktoY> - [10];

- распечатка интернет страницы <https://www.babyblou.ru/community/post/cookinubook/1236288> - [11];
- распечатка интернет страницы <https://otzovik.com/review/6627045.html> - [12];
- распечатка интернет страницы [https://www.nn.ru/community/vp/questions/otzvvy_vkusnevshiy_mannelad_iuris_kazhd_ayamarmeladinka - shedevr.html](https://www.nn.ru/community/vp/questions/otzvvy_vkusnevshiy_mannelad_iuris_kazhd_ayamarmeladinka_-_shedevr.html) - [13];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/tiDservlet?DB=RUDE&DocNumber=94219&TypeFile=html> - [14];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/reuisters-docview/fipservlet?DB=RUDE&DocNumber=81897&TypeFile=html> - [15];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUDE&DocNumber=83702&TypeFile=html> - [16];
- распечатка интернет страницы <https://www1tips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUDE&DocNumber=55769&TypeFile=html> - [17];
- распечатка интернет страницы <https://www.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUDE&DocNumber=55770&TypeFile=html> - [18];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=399370&TypeFile=html> - [19];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=699679&TypeFile=html> - [20];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=699678&TypeFile=html> - [21];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=368785&TypeFile=html> - [22];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=672661> &TypeFile=html - [23];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=675273&TypeFile=html> - [24];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=659599&TypeFile=html> - [25];

- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNiuriber=575339&TypeFile=html> - [26];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=481416&TypeFile=html> - [27];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=482090&TypeFile=html> - [28];
- распечатка интернет страницы [https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=40\(\)112&TypeFile=html](https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=40()112&TypeFile=html) - [29];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=317930&TypeFile=html> - [30];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=601124&TypeFile=html> - [31];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=560438&TypeFile=html> - [32];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=561870&TypeFile=html> - [33];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=518750&TypeFile=html> - [34];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=464743&TypeFile=html> - [35];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=387041&TypeFile=html> - [36];
- распечатка интернет страницы <https://www1.fips.ru/registers-docview/fipservlet?DB=RUTM&DocNumber=658202&TypeFile=html> - [37];
- отчет о поиске товарных знаков по правообладателю – «КДВ Воронеж» в информационно-поисковой системе ФИПС - [38];
- распечатка интернет страницы https://sweetline.ru/catalog_main/trolli_mannelad_germaniya/ - [39];
- распечатка интернет страницы <https://manne.ru/hlogs/kakoi-byvaet-marmelad/> - [40];
- распечатка интернет страницы <https://avatanplus.com/detail/resource-3466383> - [41];

- распечатка интернет страницы tdfsd.ru/produktsiya/figurnyj-marmelad/2015-03-16-17-47-49 - [42];
- распечатка интернет страницы <https://mamielands-shop.ru/magazin/folder/marmeladfmurnvv-vesovov> - [43];
- отчет по результатам социологического исследования - [44];
- справка от ООО «Камелот-А» - [45];
- справка о наличии поставок с 04.12.2013 г. от ООО «КДВ Групп» - [46];
- справка о наличии поставок с 26.03. 2018 от ООО «КДВ Групп» - [47];
- справка о выпуске кондитерских изделий от ООО «КДВ Воронеж» - [48];
- справка о выпуске кондитерских изделий от ЗАО «КДВ Павловский Посад» - [49];
- реестр документов по поставкам ЗАО «КДВ Павловский Посад» с 04.12.2013 г. по 05.10.2017 г. - [50];
- распечатка интернет страницы <https://irecommend.ru/content/raznitsy-mezhdvukusami-net-da-i-vse-ravno> - [51].

Изучив материалы дела, заслушав присутствующих при рассмотрении возражения, поступившего 03.04.2020, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (24.10.2018) заявки № 2018746468 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (4) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством, либо назначением товаров.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, простые геометрические фигуры, линии, числа; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, общепринятые наименования, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар и т.д.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса (см. п. 35 Правил).

В соответствии с пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые: 1) приобрели различительную способность в результате их использования; 2) состоят только из элементов, указанных в подп. 1-4 п. 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 пункта 1.1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой

учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно требованиям пункта 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

Согласно требованиям пункта 43 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы. Сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: внешняя форма; наличие или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); сочетание цветов и тонов.

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

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя

представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены и т.д.



Заявленное обозначение по заявке № 2018746468 является объемным и представляет собой трехмерное изображение бегемота с мячом. Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия желейные фруктовые [кондитерские]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; леденцы; марципан; пастилки [кондитерские изделия]; сладости» в цветовом сочетании: «красный».

В заключении по результатам экспертизы экспертиза исходила из того, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью, представляет собой внешний вид кондитерского изделия. Кроме того, экспертизой был выявлен сходный до степени смешения товарный знак по свидетельству № 393639 с более ранним приоритетом в отношении однородных товаров 30 класс МКТУ.

Анализ соответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленное обозначение представляет объемное изображение фигурки бегемота с мячом и предназначено для маркировки кондитерских изделий, в том числе конфет, желейных изделий и т.п. Согласно источникам [5-13; 39-43] как до, так и после даты подачи заявки, на кондитерском рынке присутствовали различные формы кондитерских изделий, в том числе, конфет, мармелада, желейных изделий: дольки, пласты, слои, яркие фигурки различных животных [5,6], мишки, змейки-тянучки [7], фигурки морских животных, ягоды и фрукты, смайлики, звездочки,

петушки [9-13] и т.д., например:





В связи с изложенным форма заявленного обозначения, представляющего собой фигурку животного, не является оригинальной и не способна выполнять индивидуализирующую функцию товарного знака, то есть не обладает различительной способностью в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ заявителя.

Ссылки на Интернет-источники, приведенные в заключении по результатам экспертизы, касаются информации в отношении деятельности заявителя, либо связанных с ним лиц [2-4].

Подобным обозначениям может быть предоставлена правовая охрана при условии подтверждения того, что заявленное обозначение приобрело различительную способность и воспринимается в качестве средства индивидуализации товаров заявителя.

Из представленных справок о поставках и выпуске мармелада «Бегемотик БОНДИ» (ООО «Камелот-А» [45], ООО «КДВ Групп» [46], ООО «КДВ Групп» [47], ООО «КДВ Воронеж» [48] , ЗАО «КДВ Павловский Посад» [49]), реестра документов по поставкам ЗАО «КДВ Павловский Посад» с 04.12.2013 г. по 05.10.2017 г. [50] не представляется возможным оценить фактические территории реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, фактические затраты на рекламу товаров, маркированных заявленным обозначением, ее длительность и интенсивность, а также длительность и интенсивность использования заявленного обозначения в отношении всех заявленных товаров 30 класса МКТУ. Из отзывов потребителей [51] не представляется возможным установить производителя кондитерских изделий.

Изложенные обстоятельства не позволяют сделать вывод о приобретении различительной способности заявленным обозначением и у коллегии нет оснований для вывода о том, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя – заявителя.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса является правомерным.


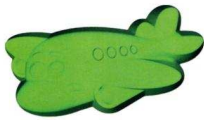
Документы [14-37] касаются регистрации различных объемных товарных знаков и промышленных образцов и не опровергают вышеизложенные выводы коллегии. Так, товарный знак представляет собой средство индивидуализации товаров/услуг юридических лиц или индивидуальных предпринимателей (статья 1477 Кодекса), в то время как в качестве промышленного образца охраняется решение внешнего вида изделия промышленного или кустарно-ремесленного производства (пункт 1 статьи 1352 Кодекса). Приведенные примеры регистраций объемных товарных знаков по свидетельствам №№ 675273, приоритет от 30.06.2017



(), 481416, приоритет от 19.12.2011 (



), 659599, приоритет от

23.08.2017 (), а также товарные знаки заявителя ( свидетельство № 704670, приоритет от 05.07.2018) [38] т.д. в силу независимого делопроизводства не влияют на вышеизложенные выводы коллегии.

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

В заключении по результатам экспертизы в качестве противопоставления



указан объемный товарный знак , зарегистрированный ранее на имя АО «Славянка плюс», Белгородская обл., г. Старый Оскол, по свидетельству

№ 393639 (приоритет от 18.08.2008, срок действия исключительного права на товарный знак продлен до 18.08.2028). Правовая охрана данного товарного знака действует на территории Российской Федерации в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия, включая кондитерские изделия на основе арахиса, кондитерские изделия для украшения новогодних елок, кондитерские изделия на основе миндаля, кондитерские изделия из сладкого сдобного теста, преимущественно с начинкой, кондитерские изделия желеобразные; бисквиты, вафли, какао-продукты; карамели; конфеты, в том числе мятные; конфеты лакричные; крекеры; кукуруза поджаренная; леденцы; марципаны; мед; мука и зерновые продукты; мюсли; пастилки (кондитерские изделия); печенье; петифуры; попкорн; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста, помадки (кондитерские изделия); пралине; пищевые продукты на основе овса; пряники; сладости; торты фруктово-ягодные; хлопья из зерновых продуктов; халва; шоколад» в цветовом сочетании: «шоколадный».

Заявленное обозначение, как указывалось ранее, является объемным и представляет собой изображение бегемота с мячом, который вплотную примыкает к туловищу бегемота. Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 393639 также является объемным и представляет собой изображение бегемота. Сопоставление объемного заявленного обозначения и объемного противопоставленного товарного знака показало, что присутствует совпадение большинства признаков, по которым определяется сходство объемных обозначений (пункт 43 Правил), таких как:

- внешняя форма (бегемоты округлой формы);
- смысловое значение (в целом образ бегемота);
- вид и характер изображений (стилизованное изображение бегемотов, расположенных в вертикальном положении).

Восприятие сравниваемых объемных обозначений приводит к возникновению одних и тех же образов у потребителя – образ бегемота. Указанное обуславливает ассоциирование объемных обозначений друг с другом в целом, что свидетельствует об их сходстве.

Присутствие мяча, примыкающего к туловищу бегемота, в заявленном обозначении, а также выполнение бегемота, стоящего на задних лапах, в противопоставленном товарном знаке не приводит к качественно иному их восприятию, поскольку образы, производимые сравниваемыми обозначениями одни и те же – бегемоты. Внимание потребителя в первую очередь акцентируется на образе бегемота в целом.

Таким образом, вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 393639 правомерен.

Что касается однородности сравниваемых товаров заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 393639 следует отметить, что сравниваемые товары либо идентичны (например, «конфеты, сладости, карамели»), либо относятся к одному родовому понятию «кондитерские изделия», имеют общее назначение (для лакомства, употребления в качестве десерта), что свидетельствует об однородности сравниваемых товаров.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству № 393639 являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы о несоответствии заявленного обозначения в отношении товаров 30 класса МКТУ требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

Из социологического исследования [44] не представляется возможным установить в каких городах, населенных пунктах был проведен он-лайн опрос, при этом количество опрошенных составляет всего 300 человек, что свидетельствует о малом количестве задействованных респондентов. Целевая аудитория – это жители Российской Федерации, регулярно приобретающие кондитерские изделия, в то время как мнение специалистов кондитерской отрасли в опросе не оценивалось. Опросные листы предоставлены не были. Данные социологического исследования [44] (подавляющее большинство респондентов (87 %) отличает сравниваемые объемные обозначения) не опровергают вышеизложенные выводы коллегии в отношении сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 393639, основанные на анализе с применением вышеуказанной

нормативно-правовой базы. В связи с чем, социологическое исследование [44] не опровергает вывод о возможности смешения заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 393639. Довод о малоизвестности правообладателя противопоставленного товарного знака по свидетельству № 393639 не опровергает его «старшее» право на сходный товарный знак в отношении однородных товаров. В опросе оценивалась известность форм жележных кондитерских изделий, конфет до 24.10.2018 г. Респондентами отмечены формы червячков (91 %), змеек (77,7 %), динозаврики (28,3 %), что свидетельствует о популярности использования форм различных животных при производстве конфет и жележных изделий. Мнения респондентов о нетрадиционной форме кондитерских изделий (бегемоты) не приводят к преодолению требований пункта 1 статьи 1483 Кодекса. Как было установлено выше, заявленное обозначение противоречит требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 03.04.2020, оставить в силе решение Роспатента от 29.11.2019.