

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 12.05.2020. Данное возражение подано ФКП «Союзплодоимпорт», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №633730, при этом установлено следующее.

MOSCO
МОСКО

Регистрация словесного товарного знака « » по свидетельству №633730 с приоритетом от 24.03.2016 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 23.10.2017 по заявке №2016709299 на имя ООО «ВИННЫЙ ДОМ ФОТИСАЛЬ», Республика Крым, Бахчисарайский р-н, с. Танковое (далее – правообладатель) в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 12.05.2020, выражено мнение о том, что

регистрация товарного знака по свидетельству №633730 произведена с нарушением требований пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения с серией товарных знаков, правообладателем которых является ФКП «Союзплодоимпорт»: - серией товарных знаков, в основе которых лежат доминирующие словесные элементы «Moskovskaya» / «Moskovskiy» / «Московская» / «Московский», свидетельства №№ 38237, 292555, 272596, 254172, 263742, 283105, 302996, 443676, 444254, 446650, 446653; - общеизвестным товарным знаком «Moskovskaya», свидетельство №52;
- сходство оспариваемого товарного знака с противопоставленными средствами индивидуализации обусловлено тем, что в данных обозначениях доминирующим элементом являются словесные элементы: «Moskovskaya» / «Moskovskiy» / «Московская» / «Московский»;
- противопоставленный товарный знак по свидетельству №38237 был введен в гражданский оборот во времена СССР, когда собственником всего имущественного комплекса государственных предприятий, включавшего объекты интеллектуальной собственности, было советское государство (ст. ст. 94, 97 ГК РСФСР 1964 г.);
- выпуск и дальнейшая реализация продукции, в том числе продукции под определенным наименованием, фактически осуществлялись самим государством в соответствии с утвержденным плановым заданием. Техническая документация и этикетки для продукции, в том числе водки «Moskovskaya», разрабатывались централизованно и использовались при выпуске продукции государственными предприятиями в объемах и ассортименте, установленных в государственных планах;
- с 1968 года водка «Moskovskaya» выпускалась на ликеро-водочных заводах СССР с единой этикеткой и под единым названием, а в 1969 году этикетка водки «Moskovskaya» была зарегистрирована в качестве товарного знака, свидетельство №38237. С 2002 года и по настоящее время использование и

распоряжение исключительными правами на товарные знаки, включая товарный знак по свидетельству №38237, осуществляет ФКП «Союзплодоимпорт»;

- факт широкой известности подтверждается признанием товарного знака



общеизвестным в Российской Федерации с 31.12.1985;

- товарный знак «Moskovskaya» использовался и используется государственными предприятиями начиная с 1969 года и на текущий 2020 год длительность его использования составляет 51 год;

- водка «Moskovskaya» - одна из самых известных и старейших русских водок России;

- водка «Moskovskaya» имеет многочисленные награды;

- водка «Moskovskaya» имеет не только всероссийскую, но мировую известность. В частности, правовая охрана знака по международной регистрации №633001 распространяется на 14 стран, регистрация № 827728 охраняется в 7 странах;

- водка «Moskovskaya» продается по всей России, в том числе через крупнейшие торговые сети России;

- товары, в отношении которых зарегистрированы и используются противопоставленные знаки, являются однородными с товарами оспариваемого товарного знака;

- сопоставительный анализ оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков показывает, что в их состав входят доминирующие семантически тождественные, фонетически и графически сходные словесные элементы: «Mosco»/«Моско» и «Moskovskaya» /«Московская»/ «Moskovskiy»/«Московский»;

- учитывая наличие общеизвестного товарного знака по свидетельству №52, серии противопоставленных товарных знаков, более полувековое использование товарного знака №38237, очевидно, что словесные элементы «Moskovskaya» / «Moskovskiy» / «Московская» / «Московский» в результате их интенсивного использования широко известны потребителю и ассоциируется с ФКП «Союзплодоимпорт»;
- при спонтанном выборе товаров известность, тем более широкая известность, раннего товарного знака обуславливает большую опасность смешения;
- ФКП «Союзплодоимпорт» является правообладателем серии товарных знаков «Stolichnaya» и сокращенного варианта «Stoli». С учетом указанного обстоятельства потребитель может предположить, что продукция, маркируемая оспариваемым товарным знаком, является продолжением линейки товаров («Moskovskaya» / «MOSKOVSKAYA» / «Московская» / «Московский» / «Moskovskiy» / «МОСКОВСКИЙ» - сокращенный вариант «MOSCO» / «МОСКО»), одного лица или связанными между друг другом лицами, что не соответствует действительности;
- оспариваемый товарный знак в отношении всех товаров, для которых он зарегистрирован, вводит потребителей в заблуждение относительно изготовителя товаров, поскольку порождает представление об изготовителе, качестве товаров, которое не соответствует действительности.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №633730 недействительным полностью.

К возражению приложены Сведения о водке «Moskovskaya» на веб-сайтах торговых сетей, магазинов в сети «Интернет».

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, на заседание коллегии не явился и не представил отзыв по мотивам возражения.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения

возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (24.03.2016) оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 3 статьи 1483 Кодекса не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя, а также противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Согласно пункту 37 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о противоречии заявленного обозначения общественным интересам,

принципам гуманности и морали, учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, неэтично примененная национальная и (или) государственная символика (гербы, флаги, эмблемы), антигосударственные лозунги, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства верующих, слова, написание которых нарушает правила орфографии.

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.

В соответствии с пунктом 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.

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

Исходя из положений пункта 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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.

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.

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.

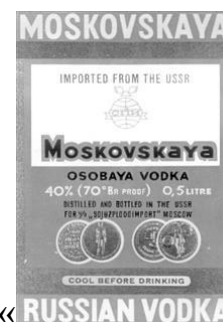
В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №633730 представляет

MOSCO
МОСКО

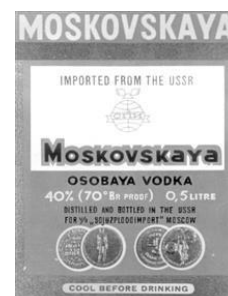
собой словесное обозначение « », выполненное

стандартным шрифтом буквами латинского и русского алфавита соответственно в две строки. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ.



Противопоставленный общеизвестный товарный знак «**RUSSIAN VODKA**» №52 [1] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую в свой состав в качестве основного индивидуализирующего элемента слова «**MOSKOVSKAYA**», «*Moskovskaya*», причем слово «**MOSKOVSKAYA**» выполнено заглавными буквами латинского алфавита стандартным шрифтом и расположено в верхней части этикетки, а слово «*Moskovskaya*» выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита и расположено в центральной части этикетки.

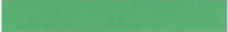
Товарный знак признан общеизвестным с 31.12.1985 в отношении товаров 33 класса МКТУ: «водка».




Противопоставленный товарный знак «**RUSSIAN VODKA**» по свидетельству №38237 [2] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую в свой состав в качестве основного индивидуализирующего элемента слова «**MOSKOVSKAYA**», «*Moskovskaya*», причем слово «**MOSKOVSKAYA**» выполнено заглавными буквами латинского алфавита стандартным шрифтом и расположено в верхней части этикетки, а слово «*Moskovskaya*» выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита и расположено в центральной части

этикетки. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ: «водка».




Противопоставленный товарный знак «» по свидетельству №272596 [3] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую в свой состав в качестве основного индивидуализирующего элемента слова «Moskovskaya», которое выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита и расположено в центральной части этикетки. Знак выполнен в белом, красном, зеленом, темно-золотистом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «» по свидетельству №254172 [4] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую неохраняемый словесный элемент «Moskovskaya». Знак выполнен в белом, черном, красном, зеленом, коричневом, светло-коричневом, желтом, желто-зеленом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 05, 29, 30, 31, 32, 34 и услуг 35 классов МКТУ.




Противопоставленный товарный знак «» по свидетельству №263742 [5] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую в свой состав в качестве основного индивидуализирующего элемента слово «Moskovskaya», выполненное стандартным шрифтом и расположенное в верхней части этикетки. Знак выполнен в зеленом, золотистом, черном цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Противопоставленный комбинированный товарный знак «**МОСКОВСКАЯ**» по свидетельству №292555 [6] выполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ


Противопоставленный товарный знак «МОСКОВСКИЙ» по свидетельству №283105 [7] является словесным, выполненным стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак «**Moskovskiy**» по свидетельству №302996 [8] является словесным, выполненным стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.




Противопоставленный товарный знак «» по свидетельству №443676 [9] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую в свой состав в качестве основного индивидуализирующего элемента слово «МОСКОВСКИЙ», выполненное заглавными буквами русского алфавита и расположено в верхней части этикетки. Знак выполнен в бежевом, бордовом, золотистом и белом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ - «бренди».



Противопоставленный товарный знак «» по свидетельству №44254 [10] является объёмным и представляет собой бутылку с нанесенной на ее поверхность этикеткой, которая включает основной индивидуализирующий словесный элемент «МОСКОВСКИЙ», выполненный заглавными буквами русского алфавита. Знак выполнен в желтом, бежевом, бордовом и белом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ - «бренди».



Противопоставленный товарный знак «» по свидетельству №446650 [11] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую в свой состав в качестве основного

индивидуализирующего элемента слово «МОСКОВСКИЙ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита и расположено по центру этикетки. Знак выполнен в синем, бежевом, бордовом, белом, сером и голубом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак « 0,5 л выдержанный 40% об. » по свидетельству №446653 [12] является комбинированным и представляет собой этикетку, включающую в свой состав в качестве основного индивидуализирующего элемента слово «МОСКОВСКИЙ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита и расположено по центру этикетки. Знак выполнен в синем, бежевом, бордовом, белом, сером и голубом цветовом сочетании. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Анализ товарного знака по свидетельству №633730 на предмет его соответствия требованиям пункта 3 и пункта 6 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

Сопоставительный анализ оспариваемого и указанных выше противопоставленных общеизвестного товарного знака [1], товарных знаков [2, 3, 5-12] показал, что в их состав входят фонетически сходные словесные элементы – «Mosco»/«Моско»/«Moskovskaya»/«Московская»/«Московский»/«Moskovskiy».

Фонетическое сходство сравниваемых словесных элементов обусловлено тождественным звучанием начальных частей [МОСКО].

Выполнение сравниваемых знаков языками соответственно русского и латинского алфавитов сближает знаки визуально.

Оспариваемый товарный знак является фантазийным, не обладает семантическим значением, в связи с чем, сравнительный анализ по семантическому сходству сравниваемых знаков выполнить не представляется возможным.

При сравнительном анализе оспариваемого товарного знака и указанных выше противопоставленных общеизвестного товарного знака [1] и товарных знаков [2, 3, 5-12] коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии в целом имеет именно фонетический фактор, на основе которого и было установлено сходство соответствующих слов.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Противопоставленный товарный знак [4] и оспариваемый товарный знак не являются сходными, поскольку словесный элемент «Moskovskaya» выведен из правовой охраны.

Необходимо отметить, что противопоставленный товарный знак [1] является общеизвестным для товаров 33 класса МКТУ «водка» (признан таковым с 31.12.1985 на основании ранее зарегистрированного товарного знака по свидетельству №38237 [2]), следовательно, была установлена известность противопоставленных товарных знаков в отношении товара 33 класса МКТУ «водка» на основании их длительного и интенсивного использования на территории Российской Федерации под контролем правообладателя – ФКП «Союзплодоимпорт». При этом слова «Московская»/ «Московский»/«Moskovskiy» противопоставленных товарных знаков [6, 7, 8] являются их основными индивидуализирующими элементами и занимают доминирующее положение.

В соответствии с изложенным коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения

ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ однородности товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана товарному знаку по свидетельству №633730 и противопоставленных знаков [1-12], показал следующее.

Правовая охрана общеизвестному товарному знаку [1], противопоставленному товарному знаку [2] предоставлена в отношении товара 33 класса МКТУ «водка», который относится к алкогольным напиткам.

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку [3] предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ *«аперитивы, арак, бренди, вина, вино из виноградных выжимок, виски, водка, джин, джестивы, коктейли, ликёры, напитки алкогольные, напитки алкогольные, содержащие фрукты, напитки спиртовые, напитки, полученные перегонкой, напиток медовый, настойка мятная, настойки горькие, ром, сакэ, сидры, спирт рисовый»*.

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку [4] предоставлена, в том числе, в отношении товаров 32 класса МКТУ *«аперитивы безалкогольные; воды [напитки]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки арахисово-молочные; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые; напиток миндально-молочный; нектары фруктовые с мякотью; оршад; пиво; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; сок томатный [напиток]; сок яблочный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; сула; суло виноградное; суло пивное; суло солодовое; таблетки для изготовления газированных*

напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков».

Правовая охрана противопоставленным товарным знакам [5, 6] предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива); аперитивы, арак, бренди, вина, вино из виноградных выжимок, виски, водка, джин, дижестивы, коктейли, ликёры, напитки алкогольные, напитки алкогольные, содержащие фрукты, напитки спиртовые, напитки, полученные перегонкой, напиток медовый, настойка мятная, настойки горькие, ром, сакэ, сидры, спирт рисовый, экстракты спиртовые, экстракты фруктовые спиртовые, эссенции спиртовые».

Правовая охрана противопоставленным товарным знакам [7, 8] предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива); бренди, виски, джин, дижестивы, коктейли, ликеры, напитки алкогольные, напитки алкогольные, содержащие фрукты, напитки, полученные перегонкой, напиток медовый, ром, сидры, экстракты спиртовые, экстракты фруктовые спиртовые».

Правовая охрана противопоставленным товарным знакам [09, 10, 11, 12] предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «бренди».

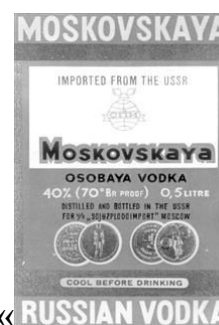
Оспариваемые товары 33 класса МКТУ «алкогольные напитки (за исключением пива); аперитивы; арак; байцзю [китайский алкогольный напиток]; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дижестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; нира [алкогольный напиток на основе сахарного тростника]; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые» и товары 32 класса МКТУ «пиво; коктейли на основе пива; пиво имбирное; пиво солодовое;

составы для изготовления ликеров; сусла; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива» являются однородными вышеперечисленным товарам 33 класса противопоставленных товарных знаков [1-3, 5-12], поскольку относятся к одному и тому же виду товаров (алкогольная продукция), имеют один круг потребителей и каналы сбыта.

Согласно статье 2 Федерального закона от 22.11.1995 №171 «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции и об ограничении потребления (распития) алкогольной продукции» алкогольная продукция - пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции; спиртосодержащая пищевая продукция – пищевая продукция, в том числе виноматериалы, любые растворы, эмульсии, суспензии, виноградное сусло, иное фруктовое сусло, пивное сусло (за исключением алкогольной продукции) с содержанием этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, более 1,5 процента объема готовой продукции; сусло - спиртосодержащая пищевая продукция, являющаяся полуфабрикатом производства алкогольной продукции, с содержанием этилового спирта, образовавшегося в процессе брожения, более 1,5 процента от ее объема, получаемая в зависимости от вида алкогольной продукции из ягод винограда (виноградное сусло), из иных фруктов (фруктовое сусло), из воды, пивоваренного солода, хмеля и (или) хмелепродуктов (пивное сусло), из воды и меда (медовое сусло).

Остальные оспариваемые товары 32 класса МКТУ *«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 базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; 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 минеральной воды; сусло виноградное неферментированное; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков», относятся к безалкогольной продукции, являются однородными вышеперечисленным товарам 33 МКТУ противопоставленного общеизвестного товарного знака [1], поскольку относятся к продовольственным товарам широко потребления, продажа которых осуществляется в одном месте.



Ввиду общеизвестности товарного знака «**RUSSIAN VODKA**» по свидетельству №52, который обладает высокой степенью различительной способностью, использование оспариваемого товарного знака на упаковке безалкогольных напитков (которые часто используются при застольях, являются сопутствующими), способно, также вызвать у потребителя представление о том, что эти средства индивидуализации принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же

коммерческого источника, что в данном случае не соответствует действительности.

Таким образом, оспариваемые товары 32, 33 классов МКТУ следует признать однородными противопоставленным товарам 33 класса МКТУ, содержащимся в перечне общеизвестного противопоставленного товарного знака [1].

Сравниваемые товары 32 класса МКТУ оспариваемого товарного знака и противопоставленного товарного знака [4] являются однородными, поскольку относятся к одному виду товаров, имеют один круг потребителей и каналы сбыта, однако ввиду того, что словесный элемент «Moskovskaya» противопоставленного товарного знака [4] не является предметом правовой охраны, знаки признаны несходными.

Что касается доводов возражения о несоответствии товарного знака по свидетельству №633730 требованиям, предусмотренным пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса, то коллегия отмечает следующее.

Способность введения в заблуждение может возникнуть у потребителя в результате ассоциации, в том числе, с иным лицом, основанной на предшествующем опыте потребителя.

Для вывода о возникновении указанной ассоциации, связанной с иным производителем товара, необходимо наличие доказательств, подтверждающих возникновение у потребителей стойкой ассоциативной связи между товаром и его производителем.

Способность обозначения вводить потребителя в заблуждение не является очевидной и, как правило, определяется через ассоциативный ряд при восприятии потребителем обозначения, вызывая у него различные представления о товаре и изготовителе.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №633730 сам по себе не может вводить потребителя в заблуждение ни относительно товаров, ни относительно его изготовителя, поскольку не несет в себе информации о товаре и его изготовителе.

Кроме того, документов, подтверждающих факт того, что потребители ассоциируют продукцию, маркированную оспариваемым товарным знаком, с продукцией лицом, подавшим возражение, не представлено.

Таким образом, нет оснований для вывода о том, что оспариваемый товарный знак не соответствовал требованиям пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

С учетом изложенного, довод лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №633730 противоречит требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать убедительным.

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

удовлетворить возражение, поступившее 12.05.2020 и признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №633730 недействительным полностью.