

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела поступившее 06.04.2021 возражение компании Growthway Investments Limited, Кипр (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020711550 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2020711550 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 06.03.2020 на имя заявителя в отношении товаров 32 и услуг 43 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой



комбинированное обозначение со словесным элементом «**LIEBENBRÄU**», выполненным буквами латинского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 26.01.2021 о государственной регистрации товарного знака только в отношении части приведенных в заявке услуг 43 класса МКТУ «закусочные; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом». Отказ в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров 32 класса МКТУ и другой части услуг 43 класса МКТУ «услуги по обеспечению

пищевыми продуктами и напитками; услуги баров, пабов, пивных» мотивирован в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения с товарным знаком



по свидетельству № 32294 и со знаками



по международной регистрации № 438350, «LÖWENBRÄU» по международной регистрации № 631645 и «**Лёвенброй**» по международной регистрации № 1044755, имеющими более ранние приоритеты и охраняемыми на территории Российской Федерации на имя другого лица, в отношении всех приведенных в заявке товаров 32 класса МКТУ и части услуг 43 класса МКТУ, однородных товарам 32 класса МКТУ противопоставленных регистраций знаков.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 06.04.2021 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 26.01.2021. Доводы возражения сводятся к тому, что заявленное обозначение и противопоставленные знаки не являются сходными друг с другом, так как они различаются цветовым и шрифтовым их исполнением, внешними формами и смысловыми значениями изобразительных элементов и составами звуков и букв словесных элементов, а также смысловыми значениями начальных их частей («LIEBEN-» и «LÖWEN-», то есть «любить» и «львы»), в то время как совпадающие у них конечные части слов «-BRÄU» являются «слабыми», поскольку означают «пиво, пивоваренный завод», указывая на определенную область производственной деятельности.

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного

обозначения в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров и услуг.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (06.03.2020) 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 абзацем 1 и 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 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно: 1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение; 2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание; 3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей. Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) 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, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение



, в котором доминирует выполненный буквами латинского алфавита словесный элемент «**LIEBENBRÄU**», так как он акцентирует в знаке на себе внимание, занимая в нем центральное, смещенное к его верхней части, положение, с которого начинается восприятие знака в целом, и запоминается намного легче, чем изобразительные элементы, играющие второстепенную роль, служа фоном или декоративным оформлением для указанного доминирующего слова, и помещенные под ним уже в менее значимом положении.

Изложенные выше обстоятельства обуславливают то, что основную индивидуализирующую нагрузку в заявленном обозначении несет доминирующий словесный элемент «**LIEBENBRÄU**», который, следовательно, и подлежит, прежде всего, сравнению с противопоставленными знаками.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 06.03.2020 испрашивается в отношении товаров 32 и услуг 43 классов МКТУ.

Противопоставленные товарный знак

LÖWENBRÄU



по свидетельству № 32294 с приоритетом от 11.04.1966 и знаки по международной регистрации № 438350 от 11.05.1978, «LÖWENBRÄU» по международной регистрации № 631645 от 15.12.1994 и «Лёвенброй» по международной регистрации № 1044755 с конвенционным приоритетом от 26.11.2009 представляют собой выполненные оригинальным или стандартным шрифтами буквами латинского алфавита соответствующие словесные обозначения «LÖWENBRÄU» либо выполненную буквами русского алфавита их транскрипцию «Лёвенброй», а также комбинированное обозначение, в котором доминирует указанный словесный элемент «LÖWENBRÄU», так как он акцентирует на себе внимание, занимая в соответствующем знаке центральное положение, и запоминается намного легче, чем изобразительные элементы, играющие второстепенную роль, служа в качестве фона или декоративного оформления для этого доминирующего слова.

Изложенные выше обстоятельства обуславливают то, что основную индивидуализирующую нагрузку в данной серии противопоставленных знаков, принадлежащей компании Löwenbräu AG (Германия), несут также исключительно слово «LÖWENBRÄU» или его транскрипция «Лёвенброй», которые, следовательно, и подлежат, прежде всего, сравнению с заявленным обозначением.

Данные знаки охраняются на территории Российской Федерации только лишь в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и вышеуказанной серии противопоставленных знаков показал, что они ассоциируются друг с другом в целом в силу наличия в их составах доминирующих, несущих основную индивидуализирующую нагрузку, фонетически сходных слов «LIEBENBRÄU»,

с одной стороны, и «**LÖWENBRÄU**» и «**Лёвенброй**», с другой стороны, которые имеют одинаковые количества слогов и звуков и весьма близкие составы звуков с полностью совпадающими начальными звуками и конечными сочетаниями звуков, немного отличаясь между собой сочетаниями звуков лишь в их средних частях, не оказывающих решающего влияния на восприятие этих слов в целом.

Сходство заявленного обозначения и большей части противопоставленных знаков в целом усиливается еще и за счет того, что словесные элементы в их составах («**LIEBENBRÄU**» – «**LÖWENBRÄU**») выполнены буквами одного и того же (латинского) алфавита, причем с одинаковыми диакритическими знаками над ними, свойственными для немецкого языка, в силу чего вышеуказанные непосредственно сравниваемые друг с другом визуально доминирующие слова имеют еще и крайне близкие составы определенных букв одного и того же иностранного языка.

В свою очередь, некоторые действительно имеющиеся у сравниваемых знаков графические отличия, а именно по цветовому и шрифтовому их исполнению, по внешним формам изобразительных элементов и по применению в одном из противопоставленных знаков букв иного (русского) алфавита, играют всего лишь второстепенную роль при восприятии этих знаков в целом.

Что касается доводов возражения о том, что в сравниваемых знаках сопоставляемые между собой слова различаются смысловыми значениями начальных их частей («**LIEBEN-**» и «**LÖWEN-**», то есть «любить» и «львы»), в то время как совпадающие у них конечные части слов «**-BRÄU**» являются «слабыми», поскольку означают «пиво, пивоваренный завод», указывая на определенную область производственной деятельности, то следует отметить, что их нельзя отнести к широко известным для российских потребителей, и эти слова будут восприниматься ими, скорее всего, исключительно в целом, как просто фантазийные слова иностранного происхождения, весьма сходные между собой по фонетическому критерию.

При этом необходимо отметить и то, что соответствующий довод заявителя о «слабости» конечных совпадающих частей слов «-BRÄU» в рассматриваемом конкретном случае является совсем неубедительным, поскольку данное обстоятельство могло бы иметь значение только лишь в случае наличия существенных фонетических различий у их начальных частей, однако и начальные части этих слов имеют полностью совпадающие первые звуки, за которыми следуют достаточно близкие между собой по звучанию сочетания звуков.

При сравнительном анализе заявленного обозначения и противопоставленных знаков коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии имеет именно фонетический фактор, на основе которого и было установлено их сходство в целом за счет фонетического сходства соответствующих доминирующих 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).

Изложенные выше обстоятельства позволяют сделать вывод, что заявленное обозначение и противопоставленные знаки, несмотря на их отдельные отличия, ассоциируются друг с другом в целом и, следовательно, являются сходными.

Товары 32 класса МКТУ, приведенные в заявке и представляющие собой различные виды пива, коктейли на его основе и экстракты для его изготовления, с одной стороны, и товар 32 класса МКТУ «пиво», для которого охраняются противопоставленные знаки, с другой стороны, совпадают друг с другом («пиво»), соотносятся между собой как вид-род (различные виды пива относятся к пиву вообще) либо являются непосредственно связанными друг с другом (пиво как основа для соответствующих коктейлей, экстракты исключительно для изготовления пива), то есть они являются однородными.

Кроме того, услуги 43 класса МКТУ «услуги по обеспечению пищевыми продуктами и напитками; услуги баров, пабов, пивных», приведенные в заявке и представляющие собой услуги по реализации товаров, в том числе различных напитков, с одной стороны, и товар 32 класса МКТУ «пиво», для которого охраняются противопоставленные знаки, с другой стороны, являются также непосредственно связанными друг с другом, когда в силу соответствующего сходства сравниваемых знаков вышеуказанные услуги будут восприниматься потребителями исключительно как услуги по реализации пива, индивидуализируемого противопоставленными знаками, то есть они также являются однородными.

Таким образом, в результате сопоставления соответствующих перечней товаров и услуг коллегией усматривается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности вышеуказанных (однородных) товаров 32 и услуг 43 классов МКТУ, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые (сходные) знаки, одному производителю. Следовательно, заявленное обозначение и противопоставленные знаки являются сходными до степени смешения в отношении вышеуказанных однородных товаров 32 и услуг 43 классов МКТУ.

Принимая во внимание изложенные выше обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса для данных товаров и услуг.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 06.04.2021, оставить в силе решение Роспатента от 26.01.2021.