


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**коллегии по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 23.10.2019 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 720541, поданное Обществом с ограниченной ответственностью Фирма «Биокор», г. Пенза (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.



Регистрация товарного знака «» с приоритетом от 05.03.2018 по заявке № 2018708342 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 17.07.2019 за № 720541. Товарный знак зарегистрирован на имя Общества с ограниченной ответственностью "ПАРАФАРМ", г. Пенза (далее – правообладатель),


в отношении товаров 05 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), перечисленных в перечне свидетельства.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.10.2019, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 720541 произведена в нарушение требований, установленных статьей 10 Кодекса, пунктом 6 (2) статьи 1483 Кодекса, пунктом 2 статьи 10 bis Конвенции по охране промышленной собственности (заключена в Париже 20.03.1883, далее - Парижская конвенция).

Доводы возражения сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является правообладателем товарных знаков



«  » по свидетельствам №№542363, 542219, 573240, 458850, 477219 сходных, по мнению лица, подавшего возражение, с оспариваемым товарным знаком, что подтверждает его заинтересованность в подаче возражения;

- сходство оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№542363, 542219 обусловлено общим зрительным впечатлением, которое создается за счет практически идентичных элементов композиций, композиционных доминант и колористического решения, а также близости словесных элементов, за счет общего прилагательного «Вечернее»; одинаковым набором изобразительных элементов: цветочной композицией, красными полу дисками солнца, перерезанными посередине надписью. Все элементы расположены на белом нейтральном фоне;


- словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» является неохраемым элементом противопоставленных товарных знаков, однако за годы использования вышеперечисленных товарных знаков, объединенных общим элементом

«ВЕЧЕРНЕЕ», он приобрел индивидуализирующую способность и ассоциируется потребителем с ООО «Биокор»;

- словесные элементы «ВЕЧЕРНЕЕ» и «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО» имеют частичное тождество по фонетическому, семантическому и визуальному критериям сходства словесных обозначений; семантически «ВЕЧЕРНЕЕ» - время приема препарата, «ТРИО» - ассоциируется с использованием в качестве компонентов препарата трех веществ (валериана, хмель и мята);

- что касается однородности товаров 05 класса МКТУ, то сравниваемые товары являются частично идентичными в части биологически активных добавок (далее БАД), и однородными для остальных товаров, предназначенных для фармацевтических целей;




- в 2006 году БАД, маркированный обозначением «», стал одним из самых продаваемых БАД успокаивающего действия в России; оспариваемый товарный знак является переработкой и имитацией старших товарных знаков по свидетельствам №542219 и 542363, а также имеет признаки серийности по отношению к ним. В связи с изложенным регистрация оспариваемого товарного знака по свидетельству № 720541 является злоупотреблением правом и актом недобросовестной конкуренции, то есть произведена в нарушение, в том числе, статьи 10 bis Парижской конвенции, части 2 статьи 14.6 Федерального закона от 26.07.2006 №135-ФЗ «О защите конкуренции», статьи 10 Кодекса;

- анализ сходства оспариваемого товарного знака и товарных знаков по свидетельствам №542219 и 542363 проведен специалистом АНО «Судебный эксперт» и изложен в Заключении, приложенном к материалам дела; по результатам проведенного исследования специалист пришел к следующим выводам: 1.Произведение графики и дизайна «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО» (комбинированный товарный знак по свидетельству №720541) является производным производением (переработкой) по отношению к произведениям графики и дизайна «ВЕЧЕРНЕЕ» (комбинированные товарные знаки по свидетельствам №№ 542363, 542219); 2.

Дизайн комбинированного товарного знака по свидетельству №720541 является имитацией дизайна комбинированных товарных знаков по свидетельствам №№ 542363, 542219); 3. Комбинированный товарный знак по свидетельству №720541 воспринимается как часть единой серии, один из возможных вариантов дизайнерских решений, разработанных правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№ 542363, 542219;

- наименование «ВЕЧЕРНЕЕ» введено в оборот лицом, подавшим возражение, в 1993 году, после чего 22.12.2009 на имя ООО «ПАРАФАРМ» подана заявка на



промышленный образец «этикетка» №2009503586 «», воспроизводящий основные графические элементы этикеток лица, подавшего возражение, в виде половины солнца над ступенчатой надписью. Правовая охрана патента №77340 на указанный промышленный образец признана недействительной по решению Роспатента, принятому по результатам рассмотрения возражения от ООО «Биокор».

На основании изложенного в возражении выражена просьба о признании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 720541 недействительным полностью.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) распечатки сведений о товарных знаках по свидетельствам №№ 720541, 458850, 477219, 542219, 542363, 573240;

(2) распечатка сведений о заявках на товарные знаки №2009724040, 2009727693;

(3) информация о продукции «ВЕЧЕРНЕЕ»;

(4) распечатка сведений о промышленном образце №77340;

(5) заключение специалиста по результатам искусствоведческой экспертизы №76/19 от 27 сентября 2019.

Правообладатель, уведомленный в установленном порядке о поступившем возражении, представил отзыв по его мотивам, доводы которого сводятся к следующему:

- ООО «ПАРАФАРМ» является владельцем серии товарных знаков с обозначением «Вечернее», «Вечерний», «Вечерние», «Вечернее форте» по свидетельствам №№386365, 386366, 447068, 706948, 683078, а также знаков по международным регистрациям №1394105, 1408302, 1411070; слово «ВЕЧЕРНЕЕ» во всех товарных знаках является неохраняемым, так как указывает на время приема препарата;

- словосочетание «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО», входящее в состав оспариваемого товарного знака, является зарегистрированным словесным товарным знаком по свидетельству №683078, принадлежащим ООО «ПАРАФАРМ»;

- основную индивидуализирующую функцию в оспариваемом товарном знаке выполняет словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО»; сравниваемые товарные знаки не являются сходными по фонетическому, семантическому признакам сходства, так как словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» противопоставленных товарных знаков является неохраняемым;

- изображенные в композиции обозначения растения широко используются разными производителями фитопродукции (например «Фитоседан №2» компании «Красногорсклексредства»); изображения растений, которые входят в состав продукции, относятся к слабым элементам обозначений в силу их широкого использования, следовательно, на этом критерии не может основываться вывод о сходстве до степени смешения сравниваемых обозначений;

- простые геометрические фигуры, в том числе, круг, полукруг, не обладают различительной способностью, не могут быть положены в основу вывода о сходстве;

- отличия изобразительных элементов сравниваемых обозначений состоят в следующем: рисунок оспариваемого товарного знака смещен к низу, а в противопоставленных знаках он занимает верхний угол; у оспариваемого товарного знака нарисованы цветки мяты, что составляет около 40% рисунка, в противопоставленных товарных знаках изображение цветков мяты отсутствует; в

оспариваемом товарном знаке изображена начальная стадия цветения валерианы (25% рисунка), а у ООО Фирма «Биокор» конечная стадия цветения валерианы (40% рисунка), 60% рисунка занимает трава пустырника;

- представленное лицом, подавшим возражение, искусствоведческое заключение сделано на основании других методических подходов, отличных от методических подходов определения сходства товарных знаков;

- противопоставленным товарным знакам предоставлена охрана только в отношении взаимного пространственного расположения входящих в их состав неохранных элементов, создающих обозначение со слабой индивидуализирующей функцией; сравниваемые товарные знаки выполнены в разном композиционном решении относительно расположения словесных элементов по ориентации к изобразительным элементам, наклона изображения цветочной композиции и ее состава; изображения геометрических фигур круг и полукруга;

- с учетом изложенных отличий сравниваемые обозначения не ассоциируются друг с другом в целом.

На основании изложенного правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения.

К отзыву приложены следующие дополнительные материалы:

(6) - распечатки товарных знаков ООО «ПАРАФАРМ» по свидетельствам №№386365, 386366, 447068, 706948, 683078;

(7) – распечатка из электронного словарного источника;

(8) – выписка из ЕГРЮЛ на ООО «ПАРАФАРМ».

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

С учетом даты (05.03.2018) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше 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 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.

Согласно пункту 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 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 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:

- 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 пункте 43 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

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).

Материалы возражения свидетельствуют о том, что лицо, его подавшее,

является правообладателем товарных знаков «», «»,

«», «», «» по свидетельствам №№542363,


542219, 573240, 458850, 477219 сходных, по мнению лица, подавшего возражение, до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, что позволяет признать ООО «Биокор» лицом, заинтересованным в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №720541.

В качестве основания для признания недействительным предоставления


правовой охраны товарному знаку «» по свидетельству №720541 лицом, подавшим возражение, указывается несоответствие этого товарного знака

требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса и противопоставляются вышеуказанные товарные знаки.




Оспариваемый товарный знак «» по свидетельству № 720541 с приоритетом 05.03.2018 является комбинированным, выполнен на фоне вытянутого по горизонтали прямоугольника и состоит из изобразительного элемента в виде окружности, центральная часть которой пересекается словесными элементами «ВАЛЕРИАНА+ХМЕЛЬ+МЯТА», выполненными буквами русского алфавита; слева от указанных элементов выполнен изобразительный элемент в виде натуралистического изображения растений с цветами, листьями и бутонами; в верхней части обозначения расположен словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО», выполненный буквами русского алфавита. Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: белый, черный, серый, красный, зеленый, темно-зеленый, светло-зеленый, коричневый, сиреневый, розовый, светло-сиреневый. Словесные элементы «ВАЛЕРИАНА+ХМЕЛЬ+МЯТА» указаны в качестве неохраняемых. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.




Противопоставленный товарный знак [1] «» по свидетельству №542363 состоит из словесного элемента «Вечернее», выполненного в специальном написании: часть слова «-чер-» опущена ниже линии строки и над ней выполнен полукруг солнца, далее за слогом «-чер-» выполнен знак плюс и слово «пустырник». Словесные элементы выполнены стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Слева выполнена композиция из трав: различных соцветий и листьев. Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: белый, зеленый, темно-зеленый, светло-зеленый, сине-зеленый, синий, оранжевый, розовый, светло-коричневый. Словесные элементы «ВЕЧЕРНЕЕ», «ПУСТЫРНИК», элемент «+» указаны в качестве неохраняемых. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.




Противопоставленный товарный знак [2] «» по свидетельству №542219 является комбинированным, состоит из словесного элемента «Вечернее», выполненного в специальном написании: часть слова «-чер-» опущена ниже линии строки и над ней выполнен полукруг солнца. Слева выполнена композиция из трав: зонтичных соцветий, шишек хмеля, листьев. Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: белый, зеленый, светло-зеленый, салатовый, оранжевый, розовый, коричневый, темно-коричневый, черный. Словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» указан в качестве неохраняемого. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак [3] «» по свидетельству №573240 является комбинированным, состоит из словесного элемента «Вечернее», выполненного в специальном написании: часть слова «-чер-» опущена ниже линии строки и над ней выполнен полукруг солнца. В верхней части изображения проходит широкая горизонтальная полоса, в нижней - узкая. Товарный знак выполнен в следующем цветовом сочетании: белый, зеленый, черный. Словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» указан в качестве неохраняемого. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак [4] «» по свидетельству №458850 является комбинированным, состоит из словесного элемента «Вечернее», выполненного в специальном написании: часть слова «-чер-» опущена ниже линии строки и над ней выполнен полукруг солнца. Словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» указан в качестве неохраняемого. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак [5] «ВЕЧЕРНЕЕ СПОКОЙСТВИЕ» по свидетельству №458850 является комбинированным, состоит из словесного элемента «Вечернее спокойствие», выполненного в нижней части знака, в кириллице, в две строки, в специальном написании; изображения половины солнца по центру композиции над буквам «-ЧЕР-», опущенными ниже общей строки. В нижней части композиции - темный неровный фон, в верхней - темнеющее небо с облаками и стаей птиц в левом углу. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Сравнительный анализ оспариваемого товарного знака по свидетельству № 720541 и противопоставленных знаков [1-5] показал следующее.

В оспариваемом товарном знаке наиболее сильным элементом, выполняющим индивидуализирующую функцию, является словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО», так как словосочетание подлежит прочтению и позволяет фонетически воспроизвести обозначение. Сравнительный анализ оспариваемого и противопоставленных товарных знаков показал, что словесный элемент противопоставленных товарных знаков [1-5] «ВЕЧЕРНЕЕ» полностью входит в оспариваемый товарный знак, следовательно, они действительно содержат в своем составе фонетически тождественный словесный элемент.

Вместе с тем, словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» является неохраняемым элементом противопоставленных товарных знаков [1-4], поэтому не может являться элементом, образующим серию товарных знаков. Что касается доводов лица, подавшего возражение, о том, что словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» индивидуализирует товары 05 класса МКТУ ООО «Биокор», то коллегия отмечает следующее. На имя правообладателя оспариваемого товарного знака ООО



«ПАРАФАРМ» зарегистрированы товарные знаки «



## ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО

«ВЕЧЕРНЕЕ», «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО», по свидетельствам №706948, 683078, 447068, в которых также используется прилагательное «ВЕЧЕРНЕЕ». Таким образом, словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» используется как лицом, подавшим возражение, так и правообладателем оспариваемого товарного знака, в связи с чем довод о том, что словесный элемент «ВЕЧЕРНЕЕ» ассоциируется только с продукцией ООО «Биокор» является неубедительным.

На основании изложенного индивидуализирующая функция противопоставленных товарных знаков [1-4] обусловлена, прежде всего, его графическим и композиционным решением.

С точки зрения графического признака, очевидны существенные визуальные различия между оспариваемым и противопоставленными товарными знаками [1-5], обусловленные различным композиционным решением и использованием различных цветовых и графических приемов.

Так, все противопоставленные товарные знаки характеризуются особым исполнением словесного элемента с делением на слоги «ВЕ-ЧЕР-НЕЕ», из которых слоги «ВЕ-» и «-НЕЕ» расположены на одном уровне справа и слева от изображения половины солнца, а слог «-ЧЕР-» опущен ниже строки с изобразительным элементом половины солнца. Сочетание оригинального способа написания слова «ВЕЧЕРНЕЕ» совместно с изображением красного полукруга в противопоставленных товарных знаках [1-5] следует рассматривать в качестве композиции, по которой потребитель узнает и отличает товары и услуги производителя ООО «Биокор».

В то же время в оспариваемом товарном знаке словесные элементы «ВЕЧЕРНЕЕ ТРИО» выполнены в одну строку, расположены в верхней части обозначения. В центре композиции изображен круг красного цвета, разделенный посередине словами «ВАЛЕРИАНА+ХМЕЛЬ+МЯТА». Таким образом, основные

индивидуализирующие элементы сравниваемых товарных знаков не совпадают и не являются сходными.

Что касается графических элементов в виде изображения букета соцветий оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков [1-2], то следует отметить, что, принимая во внимание сферу применения сравниваемых товарных знаков, а также перечень товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых им предоставлена правовая охрана, такие изображения обладают слабой различительной способностью, поскольку иллюстрируют состав лекарственного препарата. Кроме того, сравниваемые графические элементы не удовлетворяют таким признакам сходства графических элементов, как сходная внешняя форма; наличие симметрии. Сходство по смысловому значению (указание на состав), а также по натуралистическому виду и характеру изображений обусловлены описательностью графического элемента.

Поскольку положениями пункта 44 Правил определено, что при оценке сходства комбинированных обозначений исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом, то коллегия усматривает наличие оснований для признания сопоставляемых товарных знаков несходными в целом.

Что касается однородности товаров, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, и товаров, указанных в перечнях противопоставленных товарных знаков [1-5], коллегия отмечает следующее.

Товары оспариваемой регистрации, включая настои, отвары, сиропы, конфеты, леденцы, пастилки, чай, прочие препараты, средства и вещества фармацевтические, соотносятся как вид-род с товарами «*фармацевтические препараты*», как и вещества диетические и препараты биологические, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки [1-5], следовательно, сравниваемые товары однородны по роду, назначению, кругу потребителей и условиям реализации. Сравнимые товары могут быть объединены родовым понятием «*лекарственные препараты*» (согласно пункту 1 статьи 4 Федерального закона №61-ФЗ от 12.04.2010), под которым понимается

«вещества и их комбинации, вступающие в контакт с организмом человека или животного, проникающие в органы, ткани организма человека, применяемые для профилактики, диагностики, лечения заболевания, реабилитации, для сохранения, предотвращения или прерывания беременности и полученные из крови, плазмы крови, из органов, тканей организма человека или животного, растений, минералов методами синтеза с применением биологических технологий».

Данный вывод подтверждается Информационным письмом Роспатента от 05.11.2008, согласно которому фармацевтические препараты и добавки к пище необходимо рассматривать в качестве однородных, так как они имеют сходное назначение, могут совпадать по форме выпуска, условиям сбыта и кругу потребителей.

Несмотря на то, что товары 05 класса МКТУ оспариваемой регистрации однородны товарам 05 класса МКТУ, указанным в перечнях противопоставленных товарных знаков [1-5], поскольку принадлежат к одной родовой группе, имеют сходный круг потребителей и условия сбыта, при установленном несхождении оспариваемого обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-5], они не будут смешиваться в гражданском обороте.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу об отсутствии сходства сравниваемых знаков до степени смешения, и, следовательно, довод лица, подавшего возражение, о том, что регистрация оспариваемого товарного знака произведена в нарушение пункта 6 статьи 1483 Кодекса, является неправомерной.

Выводы, полученные в результате искусствоведческого исследования, представленного в заключении специалиста (5), основаны на искусствоведческом формально-стилевом анализе обозначения, который не может быть положен в основу вывода о сходстве (не сходстве) сравниваемых обозначений, поскольку эти выводы сделаны с точки зрения объектов рисунка и дизайна, и не основываются на методологии оценки сходства товарных знаков. Коллегия исследовала представленные материалы (5), приняла их к сведению, однако не меняет изложенных выше выводов о не сходстве сравниваемых товарных знаков до степени смешения. Анализ сходства до степени смешения сравниваемых обозначений

проводится на основе зарегистрированных сравниваемых средств индивидуализации, с учетом норм действующего законодательства и методических рекомендаций. Анализ сходства сравниваемых обозначений, а также однородности товаров, в отношении которых предоставлена правовая охрана рассматриваемым знакам, был изложен выше в настоящем заключении.

Следует заметить, что основанием оспаривания правовой охраны товарного знака по свидетельству №720541 является норма пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса, а доводы относительно несоответствия произведенной регистрации оспариваемого товарного знака норме пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса не приводились в возражении, поступившем 23.10.2019.

В рамках рассмотрения оснований оспаривания по пункту 6(2) статьи 1483 Кодекса представленные дополнительные материалы (5) не позволяют изменить вышеизложенных выводов коллегии.

Что касается довода лица, подавшего возражение, относительно того, что действия правообладателя, направленные на регистрацию оспариваемого товарного знака, следует признать злоупотреблением правом и актом недобросовестной конкуренцией, то установление данного факта не относится к компетенции Роспатента, а заключение антимонопольного органа о том, что действия лица, подавшего возражение, признаны актом недобросовестной конкуренции, отсутствует в материалах возражения.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.10.2019, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 720541.**