

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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 21.03.2024, поданное Индивидуальным предпринимателем Кургановой М.С., Алтайский край, г. Барнаул (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022748957, при этом установила следующее.



Обозначение «» по заявке №2022748957 с приоритетом от 20.07.2022 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 32, 35 классов МКТУ.

Роспатентом 29.05.2023 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022748957 в отношении всех услуг 35 класса МКТУ с исключением из правовой охраны словесного элемента «КВАСОК».

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть

зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ на основании пунктов 1, 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

Заявленное обозначение не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку оно сходно до степени смешения:

- с товарными знаками, включающими словесный элемент «БАБУШКИН», зарегистрированными на ООО «Леда», 300016, г. Тула, ул. 5-я Криволученская, 5, в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ (св. № 848924 с приоритетом от 21.06.2021, св. № 596706 с приоритетом от 29.09.2015);

- с товарным знаком, включающим словесный элемент «БАБУШКИН», зарегистрированным на ООО «Роялти», 115516, Москва, ул. Промышленная, д. 11А, стр. 22, в отношении товаров 33 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 32 класса МКТУ (св. № 568030 с приоритетом от 24.02.2014).

Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «КВАСОК» («квас» - русский напиток, из квашеной ржаной муки (сыронец) или из печеного хлеба с солодом; различные квасы приготавливаются на разной муке и солодах, в смеси. Квас медовой, на меду; - клюковный, грушевой, яблочный, готовятся и без муки, наливкою воды на плоды (см. Толковый словарь Даля. В.И. Даль. 1863-1866, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc2p/254646>)) не обладает различительной способностью, поскольку указывает на вид товара, в связи с чем является неохранным на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение, включающее в свой состав словесный элемент «КВАСОК», в случае регистрации в качестве товарного знака способно будет ввести потребителя в заблуждение относительно вида заявленных товаров 32 класса МКТУ (за исключением: «квас») на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Помимо этого, заявленное обозначение, включающее в свой состав словесный элемент «КВАСОК», способно ввести потребителя в заблуждение относительно назначения заявленных услуг 35 класса МКТУ (а именно: «менеджмент в области творческого бизнеса; менеджмент спортивный; онлайн-сервисы розничные для скачивания предварительно записанных музыки и фильмов; онлайн-сервисы розничные для скачивания рингтонов; онлайн-сервисы розничные для скачивания

цифровой музыки; организация подписки на услуги электронного сбора платы за проезд для третьих лиц; службы административные по медицинским направлениям; тестирование психологическое при подборе персонала; управление гостиничным бизнесом; управление коммерческими проектами для строительных проектов; управление компьютеризированное медицинскими картами и файлами; услуги по оптовой торговле фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по розничной торговле произведениями искусства, предоставляемые художественными галереями; услуги по розничной торговле фармацевтическими, ветеринарными, гигиеническими препаратами и медицинскими принадлежностями; услуги по розничной торговле хлебобулочными изделиями») на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

В возражении на решение Роспатента изложено следующее:

- заявитель отказывается от части товаров 32 класса МКТУ и ограничивает перечень заявляемых товаров до позиций товаров 32 класса МКТУ «квас»;

- ввиду сокращения в заявке перечня товаров, противопоставление по свидетельству №568030 может быть снято;

- от правообладателя товарных знаков по свидетельствам №№848924, 596706 на имя заявителя получено письменное согласие на регистрацию и использование на территории Российской Федерации заявленного обозначения по заявке №2022748957 в отношении товаров 32 класса МКТУ «квас», услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне данной заявки;

- заявитель не оспаривает решение в части предоставленной правовой охраны заявленному обозначению в отношении услуг 35 класса МКТУ.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ «квас».

К возражению заявителем представлен оригинал письма-согласия от правообладателя товарных знаков по свидетельствам №№848924, 596706 [1].

На заседании коллегии, состоявшемся 09.09.2024, коллегией были выдвинуты дополнительные основания, отсутствующие в решении Роспатента от 29.05.2023. К

данным обстоятельствам относится тот факт, что заявленное обозначение, содержащее словесный элемент «квас», не соответствует требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в отношении части услуг 35 класса МКТУ, поскольку способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида и назначения оказываемых услуг. Коллегия отмечает, что выявление новых обстоятельств, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, предусмотрено пунктом 45 Правил ППС.

В ответ на доводы коллегии заявитель уточнил свои притязания относительно регистрации заявленного обозначения для части следующих заявленных услуг 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; агентства по коммерческой информации; агентства рекламные; анализ себестоимости; аренда кассовых аппаратов; аренда площадей для размещения рекламы; бизнес-услуги посреднические по подбору потенциальных частных инвесторов и предпринимателей, нуждающихся в финансировании; демонстрация товаров; консультации по вопросам организации и управления бизнесом; консультации по организации бизнеса; консультации по управлению бизнесом; консультации по управлению персоналом; консультации профессиональные в области бизнеса; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий связей с общественностью; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг влияния; маркетинг целевой; написание рекламных текстов; написание текстов рекламных сценариев; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; оформление витрин; подготовка исследований рентабельности бизнеса; помощь в управлении бизнесом; помощь в управлении коммерческими или промышленными предприятиями; посредничество коммерческое; предоставление деловой информации; предоставление коммерческой информации и консультаций потребителям по вопросам выбора товаров и услуг; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; предоставление отзывов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление перечня веб-сайтов с коммерческой или рекламной целью;

предоставление рейтингов пользователей в коммерческих или рекламных целях; предоставление торговых Интернет-площадок покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; проведение коммерческих мероприятий; прогнозирование экономическое; продвижение продаж для третьих лиц; продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; продвижение товаров через лидеров мнений; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; профилирование потребителей в коммерческих или маркетинговых целях; публикация рекламных текстов; радиореклама; разработка рекламных концепций; расклейка афиш; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов прямая почтовая; регистрация данных и письменных сообщений; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; сбор и предоставление статистических данных; сбор информации в компьютерных базах данных; управление потребительской лояльностью; управление процессами обработки заказов товаров; услуги консультационные по управлению бизнесом; услуги лидогенерации; услуги манекенщиков для рекламы или продвижения товаров; услуги онлайн-заказа еды из ресторанов на вынос и доставку; услуги по исследованию рынка; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги по составлению перечня подарков; услуги по сравнению цен; услуги посреднического бизнеса, связанные с подбором различных специалистов для работы с клиентами; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги рекламные по созданию фирменного стиля для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; услуги субподрядные [коммерческая помощь]».

Изучив материалы дела и выслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (20.07.2022) поступления заявки №2022748957 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

В соответствии с требованиями пункта 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 или его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо 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 требованиями подпункта 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 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 положениями пункта 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.

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

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2022748957 заявлено



комбинированное обозначение «
», содержащее прямоугольник желтого цвета, внутри которого расположено стилизованное изображение банки

коричневого цвета, внутри которой размещено стилизованное изображение женщины в платке с кружкой в руках. Сверху и снизу от указанного изображения расположены изобразительные элементы в виде дугообразной линии, изображения колосьев, узоров из изогнутых линий. В центральной части обозначения одно под другим расположены словесные элементы «БАБУШКИН КВАСОК», выполненные заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. В нижней части обозначения помещено стилизованное изображение колосьев и изогнутой ленты. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении скорректированного заявителем вышеуказанного перечня товаров 32 и услуг 35 классов МКТУ.

Анализ заявленного комбинированного обозначения показал, что основными элементами, обращающими на себя внимание потребителей, являются словесные элементы «БАБУШКИН КВАСОК».

При этом включенный в состав заявленного обозначения словесный элемент «квасок», согласно общедоступным словарно-справочным изданиям (Толковый словарь Даля. В.И. Даль. 1863-1866, <https://dic.academic.ru/>), означает «русский напиток, из квашеной ржаной муки (сыровец) или из печеного хлеба с солодом». Следовательно, заявленное обозначение, содержащее словесный элемент «квасок», в отношении испрашиваемых в возражении товаров 32 класса МКТУ «квас» и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ, не обладает различительной способностью на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем не оспаривается.

В качестве оспариваемого в возражении основания несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса экспертизой

были противопоставлены товарные знаки «», «**БАБУШКИН**»,

«**БАБУШКИН САМОГОН**» по свидетельствам №№848924, 596706, 568030.

При анализе материалов дела коллегией были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при принятии решения Роспатента от 29.05.2023.

Правовая охрана противопоставленного товарного знака «
по свидетельству №568030 прекращена полностью, в связи с истечением срока действия. В этой связи указанное противопоставление может быть снято в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса.



От правообладателя противопоставленных товарных знаков «
« **БАБУШКИН** » по свидетельствам №№848924, 596706 к материалам дела представлено письменное согласие [1] относительно использования и регистрации заявленного обозначения по заявке №2022748957 в отношении испрашиваемых в возражении товаров 32 класса МКТУ и услуг 35 класса МКТУ.

Исходя из приведенных в абзаце 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса положений, регистрация товарного знака, сходного до степени смешения с противопоставленными товарными знаками, допускается при наличии согласия их правообладателя в том случае, если не способна ввести потребителя в заблуждение. В этой связи необходимо отметить следующее.

Исходя из требований, предусмотренных законодательством, при рассмотрении вопроса регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака с согласия правообладателя противопоставленного товарного знака следует учитывать, что вероятность возникновения смешения заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака существенно возрастает, в частности, в случае, если:

1. заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак имеют степень сходства, приближенную к тождеству;
2. противопоставленный товарный знак широко известен среди потенциальных потребителей товара и ассоциируется с конкретным производителем;
3. противопоставленный товарный знак является коллективным товарным знаком.

Так, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№848924, 596706 не тождественны, отличаются по фонетическому

критерию сходства, при этом противопоставленные товарные знаки не являются коллективными товарными знаками.

Таким образом, наличие письма-согласия [1] от правообладателя противопоставленных товарных знаков, возможность предоставления которого предусмотрена положениями абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, при отсутствии введения потребителя в заблуждение, позволяет снять указанные противопоставления.

Относительно выдвинутых коллегий оснований о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, то заявителем был скорректирован перечень услуг 35 класса МКТУ и исключены из них позиции, которые не относятся к товару «квас». В этой связи основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

Резюмируя изложенное, коллегией установлено, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака по заявке №2022748957 для испрашиваемых в возражении товаров и услуг 32, 35 классов МКТУ с исключением из правовой охраны словесного элемента «квасок».

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

удовлетворить возражение, поступившее 21.03.2024, изменить решение Роспатента от 29.05.2023 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022748957.