


## 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 поступившее 04.10.2024 возражение, поданное ООО Пивобезалкогольный завод «Гусь-Хрустальный», г. Москва (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023816630, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2023816630 с приоритетом от 27.11.2023 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 16.08.2024 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023816630. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

В частности, указывалось, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с изобразительным элементом серии товарных знаков,

зарегистрированных под №569018 (1) с приоритетом от 12.01.2015, под №862353 (2) с приоритетом от 05.08.2021, под №804255 (3) с приоритетом от 24.12.2019, на имя ООО "Магистраль", г. Курск, для товаров 32, 33 классов МКТУ, являющихся однородными заявленным товарам 32 класса МКТУ.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 04.10.2024, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не является сходным со знаками (1-3). Словесные элементы, входящие в состав заявленного обозначения и знака (3), визуально отличаются, внешняя форма сравниваемых обозначений также отлична, смысловое наполнение заявленного обозначения и знаков (1-3) не совпадает. Об очевидных различиях свидетельствует использование различных сочетаний цветов в сравниваемых обозначениях;

- пивные кружки с изображением льва в заявленном обозначении занимают менее двух процентов от общей площади обозначения и не обеспечивают их отдельное восприятие.

В подтверждение изложенных доводов заявителем представлена распечатка решения Роспатента от 16.08.2024.

На основании вышеизложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента от 16.08.2024 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.


С учетом даты (27.11.2023) поступления заявки №2023816630 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 10 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с настоящим Кодексом средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения.

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 «» является комбинированным и состоит из изобразительного элемента в виде стилизованного изображения мужчины с седыми бородой и усами, в старинной одежде и шляпе, с кружкой в руке. Изображение мужчины выполнено на фоне домов, а также заключено в овальную раму с декоративными элементами по углам. В правой и левой частях обозначения помещены окружности, в которые вписаны кружки с напитком, на кружку нанесено стилизованное изображение льва. В нижней части знака помещены словесные элементы «ХИТРЫЙ ЧЕХ», выполненные стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в черном, коричневом, зеленом,


сером, желтом, оранжевом, синем, красном, белом цветовом сочетании в отношении товаров 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; гранулы хмеля для пивоварения; квас; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; коктейли на основе пива безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; 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 прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво безалкогольное; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; порошки для приготовления безалкогольных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сидр безалкогольный; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смеси сухие на основе крахмала для приготовления напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусли виноградно-неферментированное; сусли пивное; сусли солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; хмель замороженный для пивоварения; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков».

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ основано на его несоответствии требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса ввиду наличия товарных знаков (1-3), правообладателем которых является одно лицо – ООО «Магистраль».




Противопоставленный знак «  » (1) является изобразительным и включает в свой состав стилизованное изображение льва, стоящего на задних лапах, в передней лапе лев держит кружку. Правовая охрана знаку (1) предоставлена в отношении товаров 32 класса МКТУ.



Противопоставленный знак «  » (2) является изобразительным и включает в свой состав стилизованное изображение льва, стоящего на задних лапах, в передней лапе лев держит кружку. Знак (2) включает также изогнутые по окружности линии. Правовая охрана знаку (2) предоставлена в черном и желтом цветовом сочетании в отношении, в том числе, товаров 32 и 33 класса МКТУ.



Противопоставленный знак «  » (3) является комбинированным и представляет собой вертикально ориентированную этикетку, в центральной части которой помещен словесный элемент «КЛёве», исполненный стандартным шрифтом строчными буквами русского алфавита, первые две буквы обозначения «К», «Л» - заглавные. Словесный элемент располагается на фоне стилизованного изображения волнообразной линии с узором в виде более тонких горизонтальных линий. В верхней части обозначения располагается стилизованное изображение льва, стоящего на задних лапах и держащего в передней лапе кружку. В нижней части обозначения располагается стилизованное изображение панорамы города. В знак (3) включены также словесные и цифровые элементы «ПИВО», «СВЕТЛОЕ НЕФИЛЬТРОВАННОЕ», «АЛК. 4,8 % ОБ.». Композиция из всех вышеуказанных элементов заключена в четыре различные рамки, три из которых – с закругленными углами, а внешняя рамка образует фигуру прямоугольника. Правовая охрана знаку (3) предоставлена в желтом, красном, бордовом,

золотистом, бежевом, белом, сером, коричневом цветовом сочетании в отношении, в том числе, товаров 32 класса МКТУ.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Заявленные товары 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; гранулы хмеля для пивоварения; квас; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; коктейли на основе пива безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; 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 прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво безалкогольное; пиво имбирное; пиво солодовое; порошки для изготовления газированных напитков; порошки для приготовления безалкогольных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сидр безалкогольный; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смеси сухие на основе крахмала для приготовления напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; хмель замороженный для пивоварения; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков» идентичны или в высокой степени однородны с товарами 32 класса МКТУ «воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; лимонады; напитки безалкогольные; напитки на базе меда

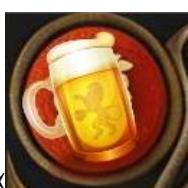
безалкогольные; напитки изотонические; напитки фруктовые безалкогольные; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; портер; сусла; сусло пивное; сусло солодовое; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков» знака (1), товарами 32 класса МКТУ «аперитивы безалкогольные; вино ячменное [пиво]; вода газированная; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас; коктейли безалкогольные; коктейли на основе пива; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; 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 прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; 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]; соки фруктовые; составы безалкогольные для приготовления напитков; составы для производства газированной воды; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; шенди; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции безалкогольные для приготовления напитков» и товарами 33 класса МКТУ «аперитивы; арак; бренди; вина; вино из виноградных выжимок; виски; водка; водка анисовая; водка вишневая; джин; дигестивы [ликеры и спиртные напитки]; коктейли; кюрасо; ликер анисовый; ликеры; напитки алкогольные зерновые дистиллированные; напитки алкогольные на основе сахарного тростника; напитки алкогольные смешанные, за исключением напитков на основе пива; напитки алкогольные, кроме пива; напитки алкогольные, содержащие фрукты; напитки


спиртовые; напитки, полученные перегонкой; напиток медовый [медовуха]; настойка мятная; настойки горькие; ром; сакэ; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые; эссенции спиртовые» знака (2), товарами 32 класса МКТУ «вино ячменное [пиво]; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое» знака (3). Сравнимые товары относятся к алкогольным и безалкогольным напиткам (и составам для их изготовления). Каждая из упомянутых групп товаров обладает одинаковыми потребительскими свойствами, кроме того, данные товары могут быть реализованы совместно в отношении одной адресной группы потребителей.

Однородность сравниваемых товаров 32 класса МКТУ в возражении никак не оспаривается.

Положение пункта 10 статьи 1483 Кодекса, по общему правилу, может быть применено к товарному знаку, представляющему собой обозначение, которое состоит из отдельных фрагментов, и один из фрагментов представляет собой товарный знак другого лица. При этом самостоятельность данной нормы обусловлена тем, что такой фрагмент (элемент), присутствуя в композиции, не является доминирующим и не выполняет основную индивидуализирующую функцию товарного знака (например, расположен в угловой части этикетки и по своему пространственному положению не является существенным в композиции всего комбинированного обозначения). Иными словами, действие нормы направлено на недопущение нарушений прав третьих лиц тогда, когда факт нарушения не вызывает сомнения, а нормы пунктов 6, 8, 9 статьи 1483 Кодекса к рассматриваемой ситуации не применимы в силу незначительной роли таких спорных элементов.

Заявленное обозначение является комбинированным и образовано различными компонентами, в том числе, оно включает в свой состав элементы




«» и «» в виде кружек, в которые вписаны изобразительные





элементы в виде стилизованного изображения льва, стоящего на задних лапах, в передних лапах держащего кружку.




При этом, следует отметить, что противопоставленный знак «  » (1) в высокой степени сходен с вышеупомянутыми элементами в виде львов, вписанных




в кружку «  », «  » заявленного обозначения. Следует отметить, что изображения львов обладают высокой степенью сходства, поскольку характеризуются сходством внешней формы (изображение льва с гривой, стоящего на задних лапах и держащего кружку, хвост изогнут в виде дуги, львы помещены левым боком), данные изображения стилизованы, имеют идентичное смысловое значение.

С учетом вышеизложенного, коллегия полагает, что в оспариваемом решении Роспатента сделан правомерный вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса в связи с воспроизведением в его составе средства индивидуализации третьего лица (1).



Вместе с тем, противопоставленные товарные знаки «  » (2) и



«  » не входят полностью в состав заявленного обозначения (так как в знаке (2) присутствуют дополнительные доминирующие изобразительные элементы в виде дуг желтого цвета, а знак (3) является комбинированным, содержит множество изобразительных и словесных элементов, в центральной части помещен элемент «Клёве», а изображение в виде льва, очевидно, не относится к основным доминирующим элементам данного знака). Таким образом,

коллегия не находит оснований для применения положений пункта 10 статьи 1483 Кодекса в рамках вхождения противопоставленных знаков (2-3) в качестве элемента в состав заявленного обозначения.

Вместе с тем, как указывалось по тексту заключения, заявленное обозначение не соответствует пункту 10 статьи 1483 Кодекса в связи с наличием знака (1) и, следовательно, оснований для отмены оспариваемого решения Роспатента не имеется.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 04.10.2024, оставить в силе решение Роспатента от 16.08.2024.**