

ЗАКЛЮЧЕНИЕ **по результатам рассмотрения возражения**

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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454) (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 22.04.2024 в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности возражение, поданное ООО «Делекат Ко», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 998370, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак по заявке № 2023797035 с приоритетом от 11.10.2023 зарегистрирован 05.02.2024 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за № 998370 на имя Блинова Алексея Валерьевича, 140014, Московская область, Люберецкий р-н., г Люберцы, 1-й Панковский проезд, д. 19, кв. 11 (далее – правообладатель) в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства. Срок действия регистрации – до 11.10.2033 г.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, оспариваемый товарный знак является комбинированным и представляет собой обозначение:



«» в цветом сочетании: «белый, желтый, розовый, салатный, фиолетовый, черный, серый».

В поступившем 22.04.2024 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности возражении выражено мнение лица, подавшего возражение, о том,

что регистрация № 998370 товарного знака произведена в нарушение требований, установленных положениями пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения, поступившего 22.04.2024:

- в ходе экспертизы оспариваемому знаку при подаче рассматриваемой заявки был противопоставлен товарный знак «^{КИСЛОЖУЙКА}» по свидетельству № 706361, приоритет от 10.08.2018, зарегистрированный ранее на имя лица, подавшего возражение, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;
- в ответ на уведомление экспертизы было представлено небрежно оформленное письмо-согласие от 16.10.2023 на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака. Письмо-согласие было подписано якобы генеральным директором Красниковой Е.В., которая на самом деле согласие не подписывала, подпись и печать от имени ООО «Делекат Ко» являются поддельными;
- в других заявках (№ 2023715279) данное письмо не было принято из-за явных отличий. Не обжалуя такое решение, что является дополнительным подтверждением фальсификации, Блинов Алексей Валерьевич совершил новую попытку добиться регистрации товарного знака через подделку письма-согласия правообладателя товарного знака по свидетельству № 706361. Так, в день отказа в регистрации по предыдущей заявке (11 октября 2023 г.) он обратился в Роспатент со своей новой заявкой № 2023797035 на регистрацию того же самого комбинированного товарного знака «КИСЛОЖУЙ» в отношении тех же самых товаров 30 класса МКТУ, а уже 01 ноября 2023 года через своего патентного поверенного Кисенкова А.Г. представил Роспатенту новое поддельное письмо-согласие правообладателя товарного знака № 706361 на регистрацию заявленного обозначения. Согласие от 16 октября 2023 года является поддельным, подпись генерального директора и печать подделаны. ООО «Делекат Ко» никаких подобных согласий не давало ни Блинову А.В., ни патентному поверенному Кисенкову А.Г. Отличия в подписях и факт подделки подписи на представленном в Роспатент согласии подтверждаются Заключением специалиста № 7418 от 10.04.2024;
- Роспатент учел представленное Блиновым Алексеем Валерьевичем поддельное согласие на регистрацию товарного знака (хотя должны быть были приняты дополнительные меры по верификации) и 05 февраля 2024 года зарегистрировал по

заявке № 2023797035 оспариваемый товарный знак в отношении товаров 30 класса МКТУ.

- сравниваемые знаки являются сходными до степени смешения по фонетическому и семантическому признакам, а товары 30 класса МКТУ являются однородными, что ранее было признано и самим Роспатентом.

На основании изложенного, лицо, подавшее возражение, просит признать недействительным предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 998370 в отношении всех товаров, указанных в перечне свидетельства.

В подтверждение своих доводов лицом, подавшим возражение, представлены следующие материалы:

- материалы заявки на регистрацию товарного знака № 2023715279 – (1);
- заключение специалиста № 7418 от 10.04.2024 – (2).

В материалах дела имеется возврат почтовой корреспонденции, направленной в адрес представителя правообладателя. Согласно почтовому идентификатору № 80083396592324 правообладатель получил 16.05.2024 соответствующее уведомление о принятии возражения к рассмотрению.

Уведомленный надлежащим образом правообладатель на заседании коллегии отсутствовал, отзыв по существу не представил. В соответствии с пунктом 41 Правил ППС неявка сторон спора, надлежащим образом уведомленных о дате, времени и месте проведения заседания коллегии, не является препятствием для проведения заседания.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих участников рассмотрения возражения, поступившего 22.04.2024, коллегия установила следующее.

С учетом даты приоритета (11.10.2023) оспариваемого товарного знака по свидетельству № 998370, правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 г. (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.

В соответствии с абзацем 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

Согласно требованиям пункта 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 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

слов 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.

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.

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).

В соответствии с пунктом 46 Правил согласие правообладателя составляется в письменной произвольной форме и представляется в подлиннике для приобщения к документам заявки. В этом же пункте указаны сведения, наличие которых проверяется при рассмотрении письма-согласия.



Оспариваемый товарный знак «» представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из изобразительных элементов и словесного элемента «КИСЛОЖУЙ». Правовая охрана товарного знака по свидетельству № 998370 действует на территории Российской Федерации в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства, в цветовом сочетании: «белый, желтый, розовый, салатный, фиолетовый, черный, серый».

Коллегия отмечает, что в соответствии с пунктом 2 статьи 1513 Кодекса возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку может быть подано заинтересованным лицом. Лицом, заинтересованным в прекращении правовой охраны товарного знака, может быть признано лицо, чьи права и законные интересы затрагиваются фактом наличия правовой охраны соответствующего товарного знака. Лицу, подавшему возражение, принадлежит исключительное право на противопоставленный в возражении товарный знак по свидетельству № 706361 в отношении товаров 30 класса МКТУ. Указанные обстоятельства свидетельствуют о заинтересованности лица, подавшего возражение, в его подаче по основанию, предусмотренному пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

В соответствии с пунктом 2 (1) статьи 1512 Кодекса предоставление правовой охраны товарному знаку может быть оспорено и признано недействительным полностью или частично в течение пяти лет со дня публикации сведений о государственной регистрации товарного знака в официальном бюллетене (статья 1506), если правовая охрана была ему предоставлена с нарушением требований пунктов 6, 7 и 10 статьи 1483 настоящего Кодекса.

Публикация сведений о предоставлении правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 998370 в отношении товаров 30 класса МКТУ была осуществлена

05.02.2024 г. Подача возражения произведена с соблюдением пятилетнего срока со дня публикации сведений о предоставлении правовой охраны товарному знаку на территории Российской Федерации в официальном бюллетене.

В отношении несоответствия оспариваемого товарного знака по свидетельству № 998370 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

В возражении оспариваемому товарному знаку противопоставлен следующий товарный знак: «^{КИСЛОЖУЙКА}» по свидетельству № 706361, приоритет от 10.08.2018, зарегистрированный в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Сравнительный анализ сходства оспариваемого товарного знака и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 706361 показал следующее.

Словесный элемент «Кисложуй» оспариваемого товарного знака имеет полное фонетическое и семантическое вхождение в противопоставленный товарный знак по свидетельству № 706361. Слова «Кисложуй» и «КИСЛОЖУЙКА» вызывают одинаковые семантические ассоциации с кислым вкусом, с чем-то, что вызывает кислый вкус при пережевывании пищи. Вместе с тем, оспариваемый товарный знак и товарный знак по свидетельству № 706361 имеют отличия в графическом оформлении и написании словесных элементов (имеются различия в шрифтовом исполнении, цвете, стилизации исполнения словесного элемента в спорном знаке). Указанные обстоятельства свидетельствуют об отсутствии тождества между сравниваемыми товарными знаками, однако, они являются сходными.

Анализ сравниваемых товаров 30 класса МКТУ показал следующее.

Сравнение товаров 30 класса МКТУ *«ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; аспартам для кулинарных целей; бисквиты с начинкой; бриоши; булки; булочки с шоколадом; бумага вафельная съедобная; ванилин [заменитель ванили]; вафли; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для мороженого; вода апельсиновая для кулинарных целей; воск пчелиный съедобный; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; гренки; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; заменители сахара для кулинарных целей; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия*

кондитерские в виде муссов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские из слоеного теста; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия кондитерские сахаристые; изделия кондитерские фруктовые; йогурт замороженный [мороженое]; карамели [конфеты]; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфеты шоколадные с ликером; конфитюр молочный; крекеры; крекеры рисовые; крем заварной; крем-брюле; кристаллы ароматизированные для приготовления жележных кондитерских изделий; круассаны; лед фруктовый; макарон [печенье]; марципан; мед; мороженое; муссы шоколадные; мята для кондитерских изделий; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; нуга; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; печенье; печенье кокосовое; печенье с начинкой; печенье сухое; пироги; подсластители искусственные для кулинарных целей; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; пралине; профитроли; пряники; птифуры; пудра для кондитерских изделий; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; сахар; сахар леденцовый; сахар пальмовый; сахарин для кулинарных целей; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сорбет [мороженое]; соты медовые съедобные; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; сухари; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; украшения шоколадные для тортов; халва; шоколад; шоколатины» оспариваемого знака и товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия; драже; зефир; жевательный зефир (кондитерские изделия); жележные конфеты; конфеты жевательные; ирис; мармелад [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; помадки [кондитерские изделия]; резинки жевательные (за исключением используемой для медицинских целей)» противопоставленного товарного знака по свидетельству № 710768 с целью определения их однородности, показало, что они либо идентичны, либо относятся к кондитерским изделиям, сопутствующим им товарам, при этом имеют общее назначение (для лакомства), круг потребителей (любители сладкого), относятся к одному и тому же сегменту кондитерского рынка, являются взаимодополняемыми, либо взаимозаменяемыми, что свидетельствует об их однородности.

Вместе с тем, остальные товары 30 класса МКТУ «заменители чая; бадьян; баоцзы; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блины пикантные; блюда лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; блюда на основе

лапши; булгур; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; буррито; вермишель; вещества связующие для колбасных изделий; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; горчица; гречиха обработанная; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; доенджанг [приправа]; дрожжи для пивоварения; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители какао; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; зерна кофе обжаренные; изделия макаронные; имбирь молотый; какао; какао крупка; камень винный для кулинарных целей; каперсы; капсулы кофейные, заполненные; карри [приправа]; кетчуп [соус]; кимбап; киноа обработанная; киши; клецки на основе муки; комбуча; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; кочхуджан; крахмал пищевой; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; кули фруктовые [соусы]; куркума; кускус; лакса; лапша; лапша соба; лапша удон; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; лепешки на основе картофеля; лепешки рисовые; майонез; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; маринады; мисо; молочко маточное пчелиное; мука бобовая; мука гречневая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; мюсли; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки чайные с молоком; настои нелекарственные; ньокки; овес дробленый; овес очищенный; оладьи из кимчи; онигири; орехи мускатные [пряность]; паишет, запеченный в тесте; пельмени; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто; паста имбирная [приправа]; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; питание на основе лапши для младенцев; пицца; подливки мясные; полба мелкая обработанная; полба обработанная; порошок горчичный; препараты ароматические пищевые; приправы; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряности; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудинги молочные; равиоли; размягчители мяса для кулинарных целей; рамэн; релиши [приправа]; рис; рис готовый, завернутый в водоросли; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; семена конопли обработанные [приправы]; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семена тыквы обработанные [приправы]; семя анисовое; смеси для пикантных блинов; смеси панировочные; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; сок лимонный кристаллизированный [приправа]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; составы для глазирования ветчины; соус клюквенный [приправа]; соус соевый; соус томатный; соус яблочный [приправа]; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; сухари панировочные; стабилизаторы для взбитых сливок; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; суши; сэндвичи; табуле; такос; тамаринд [приправа]; тапиока; тарты; тесто готовое; тесто рисовое для кулинарных целей; тортильи; травы огородные

консервированные [специи]; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; харисса [приправа]; хлеб; хлеб безглютеновый; хлеб из пресного теста; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы; цикорий [заменитель кофе]; чаи травяные; чай; чай из морских водорослей; чай со льдом; чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чипсы [продукты зерновые]; чипсы картофельные в шоколаде; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный» оспариваемого знака представляют собой зерновые продукты, напитки, специи, готовые кулинарные и хлебобулочные изделия и не являются однородными вышеуказанным товарам 30 класса МКТУ противопоставленного знака по свидетельству № 706361, поскольку они относятся к разному роду (виду), имеют разное назначение и круг потребителей, не являются взаимозаменяемыми, что свидетельствует об отсутствии их однородности.

Вместе с тем, с учетом установленного сходства оспариваемого товарного знака и товарного знака по свидетельству 706361 однородные товары 30 класса МКТУ, маркированные ими, будут смешиваться в гражданском обороте.

Абзацем 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается с согласия правообладателя.

Согласно материалам дела лицом, подавшим возражение, на стадии экспертизы было представлено письмо-согласие на регистрацию оспариваемого товарного знака. В возражении указано на поддельность (фальсификацию) данного документа и представлено соответствующее заключение специалиста № 7418 от 10.04.2024 (2) о проведении почерковедческого исследования. Вместе с тем, оценка фальсификации письма-согласия, установление подделки подписи административным порядком рассмотрения возражений не предусмотрена и подлежит разбирательству в судебном порядке.

Довод возражения о том, что в рамках делопроизводства по заявке № 2023715279 экспертизой не было принято письмо-согласие, что повлекло решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака

«КИСЛОЖУЙ» не приводит к другим обстоятельствам. Экспертиза не правомочна определять подделку документов.

Таким образом, у коллегии нет оснований считать, что регистрация оспариваемого товарного знака была произведена в нарушение требований, регламентированных пунктом 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Представленное 26.06.2024 обращение от лица, подавшего возражение, по своей сути повторяет доводы возражения, оценка которым дана выше. Доводы обращения о личных взаимоотношениях сторон спора, о деятельности компании ООО «Канди Трейд», «похищении» иных товарных знаков к существу спора не относятся и к каким-либо иным правовым последствиям не приводят. Вместе с тем, коллегия дополнительно сообщает, что оценка действий в части недобросовестной конкуренции и злоупотребления гражданскими правами не входит в компетенцию Федеральной службы по интеллектуальной собственности. Согласно пункту 5 статьи 10 Кодекса добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.04.2024, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 998370.