

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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.01.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Айспирит Групп», Московская область, г. Истра (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022762017, при этом установлено следующее.



Государственная регистрация товарного знака «» по заявке №2022762017, поданной 02.09.2022, испрашивалась на имя заявителя в отношении товаров 25, 32, 33 и услуг 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 23.09.2023 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех испрашиваемых товаров и услуг. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пунктов 2, 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что в состав заявленного обозначения включено стилизованное изображение государственного флага Российской Федерации.

Под «геральдической имитацией» понимается воспроизведение официального символа, отличительного знака в геральдическом смысле, т.е. воспроизведение геральдических характеристик официального символа, отличительного знака. Оценка геральдической имитации особенно важна в случае, когда обозначение, заявленное на регистрацию в качестве товарного знака, включает официальный символ или отличительный знак или их узнаваемую часть (либо их имитацию). Наличие геральдической имитации может быть признано и в том случае, если охраняемый официальный символ (отличительный знак) воспроизведен только частично, если частично воспроизведенная часть является важным элементом охраняемого официального символа и уникальным геральдическим признаком.

В данном случае, сходство изобразительного элемента, заявленного на регистрацию обозначения, с изображением флага Российской Федерации, обусловлено общим зрительным впечатлением, а именно подобием заложенных в обозначение понятий. При этом отличия в размерах, направлении и форме элементов изображения не влияют на восприятие данных элементов как сходных.

Согласно пункту 2 статьи 1483 Кодекса такие элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если на это имеется согласие соответствующего компетентного органа. В данном случае компетентным органом является Геральдический Совет при Президенте Российской Федерации, уполномоченный орган по вопросам геральдики в России, в функцию которого входит проведение геральдической экспертизы материалов, касающихся учреждения и использования официальных символов и отличительных знаков, а также подготовка соответствующих заключений (см. Информационные материалы на Интернет-сайте: <https://sovet.geraldika.ru/i/O%20Совете>).

Поскольку указанное согласие не было представлено, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано на основании положений, предусмотренных пунктом 2 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с товарными знаками «Патрик» по свидетельству №905285 и «Patrik» по свидетельству №905716 с приоритетом от 01.09.2022, зарегистрированными на имя Общества с ограниченной ответственностью «Милфудс», 170540, Тверская область, Калининский р-н, с/п Бурашевское, промзона Боровлево-2, комплекс 2, в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ;

- с товарным знаком «PATRY» по свидетельству №869321 с приоритетом от 30.08.2021, зарегистрированным на имя Драченко Евгения Николаевича, 197198, Санкт-Петербург, Шамшева ул., д. 12, кв. 13, в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ;

ПИВО
Татра

- с товарным знаком «» по свидетельству №161517 с приоритетом от 15.08.1996, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Объединенные Пивоварни Хейнекен», 193230, Санкт-Петербург, ул. Тельмана, д. 24, литер А, в отношении товаров 32, 42 классов, признанных однородными заявленным товарам 32, 33, 35 классов МКТУ;

- со знаками «» по международной

регистрации №1028119 и «» по международной регистрации №429187, правовая охрана которым предоставлена на территории Российской Федерации на имя JIMA Projects, Meersbloem-Melden 42 B-9700 Oudenaarde, в отношении однородных товаров 25 класса МКТУ;

- со знаком «PATRIA» по международной регистрации №883334, правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации на имя CARMIM - COOPERATIVA AGRICOLA DE REGUENGOS DE MONSARAZ, C.R.L.,

Rua Professor Mota Pinto P-7200-412 Reguengos de Monsaraz, в отношении товаров 33 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 32, 33 классов МКТУ.

В возражении, поступившем 23.01.2024, заявитель привел следующие доводы:

- колористическое решение заявленного обозначения, а также образное решение, формирующееся за счет общей круглой формы, форм красного и светло-серого сегментов круга, взаимных пропорций этих сегментов, изобразительного элемента заявленного обозначения, не совпадает с уникальными геральдическими признаками государственного флага Российской Федерации, а, следовательно, геральдической имитации государственного флага Российской Федерации нет;

- следовательно, регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака возможна без разрешения компетентных государственных органов Российской Федерации;

- заявитель согласен с мнением экспертизы в отношении сходства до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 905285 в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ, «Patrik» по свидетельству №905716 в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ, «PATRY» по свидетельству №869321 в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ, «PATRICK» по международным регистрациям №1028119 и №0429187 в отношении однородных товаров 25 класса МКТУ;

- в этой связи заявитель просит сократить перечень товаров и услуг, исключив товары и услуги 25, 33, 35, 43 классов МКТУ полностью, и сократить перечень заявленных на регистрацию товаров 32 класса МКТУ оставив при этом только безалкогольные напитки;

- таким образом, основания для применения к заявленному обозначению пункта 6 статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 23.09.2023 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ: *«аперитивы безалкогольные; вода газированная; воды [напитки]; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из*

сухофруктов; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; сиропы для лимонадов; смеси сухие на основе крахмала для приготовления напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды».

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

С учетом даты подачи (02.09.2022) заявки №2022762017 на регистрацию 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 пунктом 2 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, которые относятся к объектам, не подлежащим правовой охране в соответствии со статьей 1231.1 настоящего Кодекса, или сходны с ними до степени смешения.

Согласно пункту 1 статьи 1231.1 Кодекса не предоставляется правовая охрана в качестве промышленного образца или средства индивидуализации объектам, включающим, воспроизводящим или имитирующим официальные символы, наименования и отличительные знаки либо их узнаваемые части:

1) государственные символы и знаки (флаги, гербы, ордена, денежные знаки и тому подобное);

2) сокращенные или полные наименования международных и межправительственных организаций, их флаги, гербы, другие символы и знаки;

3) официальные контрольные, гарантийные или пробирные клейма, печати, награды и другие знаки отличия.

В соответствии с пунктом 2 статьи 1231.1 Кодекса, указанные в пункте 1 настоящей статьи официальные символы, наименования и отличительные знаки, их узнаваемые части или имитации могут быть включены в промышленный образец или средство индивидуализации в качестве неохраняемого элемента, если на это имеется согласие соответствующего компетентного государственного органа, органа международной или межправительственной организации.

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 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 слогов в обозначениях; место совпадающих звуко сочетаний 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).

Заявленное обозначение по заявке №2022762017 представляет собой



комбинированное обозначение «», включающее круг, размещенный на фоне квадрата черного цвета, в центральной части которого размещен словесный элемент «PATRI», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита темно-серого цвета. Круг разделен на три части: белого, синего и красного цветов.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении уточненного в возражении перечня товаров 32 класса МКТУ *«аперитивы безалкогольные; вода газированная; воды [напитки]; квас; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки безалкогольные из сухофруктов; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки обогащенные протеином спортивные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; напитки энергетические; сиропы для лимонадов; смеси сухие на основе крахмала для приготовления напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для приготовления безалкогольных напитков; составы для производства газированной воды».*

В связи с сокращением заявителем испрашиваемого перечня товаров противопоставления в виде товарных знаков по свидетельствам №905285, №905716, и знаков по международным регистрациям №1028119, №429187, зарегистрированных для неоднородных товаров 25 и услуг 35 классов МКТУ, могут быть сняты.

При оценке соответствия заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса в отношении испрашиваемых в возражении товаров 32 класса МКТУ, относящихся к безалкогольным напиткам, следует учитывать, что



противопоставление товарного знака «» по свидетельству №161517 и

знака «PATRIA» по международной регистрации №883334 в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, относилось именно к алкогольным напиткам, следовательно, сокращение заявителем требований до вышеперечисленных товаров 32 класса МКТУ исключает необходимость проведения сравнительного анализа заявленного обозначения с этими товарными знаками.

Таким образом, препятствия для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

Что касается довода экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требования пункта 2 статьи 1483 Кодекса, то он признан коллегией обоснованным, поскольку центральный элемент заявленного обозначения в силу общего зрительного впечатления и подобия заложенных идей, является сходным до степени смешения с государственным флагом Российской Федерации.

Наличие в составе заявленного обозначения изображения, сходного с государственным флагом Российской Федерации, в отсутствие согласия компетентного органа (Геральдический Совет при Президенте Российской Федерации) нарушает положения пункта 2 статьи 1483 Кодекса и является безусловным препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Коллегия отмечает, что согласно пункту 2 статьи 1500 Кодекса «в период рассмотрения возражения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности заявитель может внести в документы заявки изменения, которые допускаются в соответствии с пунктами 2 и 3 статьи 1497 Кодекса, если такие изменения устраняют причины, послужившие единственным основанием для отказа в государственной регистрации товарного знака, и внесение таких изменений позволяет принять решение о государственной регистрации товарного знака».

При этом, согласно пункту 2 статьи 1497 Кодекса «если в дополнительных материалах существенно изменяется заявленное обозначение товарного знака, такие

дополнительные материалы не принимаются к рассмотрению. Они могут быть оформлены и поданы заявителем в качестве самостоятельной заявки».

Ходатайства заявителя о внесении изменений в заявленное обозначение

() , были отклонены коллегией,

поскольку предложенные заявителем варианты изменения заявленного обозначения



«» влияют на общее зрительное впечатление, которое создается у потребителей при его восприятии, и, следовательно, подобные изменения являются существенными и не могут быть осуществлены коллегией.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.01.2024, оставить в силе решение Роспатента от 23.09.2023.