

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
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 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 25.10.2024, поданное Акционерным обществом «Тандер», Краснодарский край, город Краснодар (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023741615, при этом установила следующее.



Обозначение « СВОЯ ВАРКА » по заявке №2023741615 подано 17.05.2023 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Роспатентом 28.06.2024 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2023741615 в отношении части товаров 32 класса МКТУ.

При этом указано, что в отношении товаров 32 класса МКТУ, входящие в состав заявленного обозначения словесные элементы «В ЛУЧШИХ ТРАДИЦИЯХ ДОМАШНЕГО ПИВОВАРЕНИЯ», как указывает и сам заявитель в материалах заявки, являются неохраняемыми на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку в целом не обладают различительной способностью.

Кроме того, установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с серией товарных знаков (знаков обслуживания) «ВАРКА/VARKA», зарегистрированных на имя ООО «АЙСПИРИТ ГРУПП», 143581, Московская обл., Истринский р-н, д. Лешково, корп. 4, литер Б1, эт. 2, помещ. 1, 27, в отношении товаров и услуг 32, 43 классов МКТУ, признанных однородными заявленным

VARKA
PUBLIC
HOUSE

товарам 32 класса МКТУ (“



приоритетом от 28.09.20; “

приоритетом от 30.07.10, срок действия продлен до 30.07.2030; “**ВАРКА**” по свидетельству №436762, с приоритетом от 15.10.09, срок действия продлен до 15.10.29).


Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении части заявленных товаров 32 класса МКТУ (а именно: «вино ячменное [пиво]; гранулы хмеля для пивоварения; коктейли на основе пива; коктейли на основе пива безалкогольные; пиво; пиво безалкогольное; пиво имбирное; пиво солодовое; сидр безалкогольный; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; хмель замороженный для пивоварения; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива») на основании положений пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 25.10.2024 поступило возражение на решение Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему.

В возражении содержатся доводы относительно несходства сопоставляемых обозначений, в связи с их фонетическими и визуальными отличиями.



По мнению заявителя, не смотря на вхождение во все сопоставляемые обозначения слова “ВАРКА”, они не могут быть признаны сходными до степени смешения в целом за счет разного композиционного построения, присутствия отличающихся дополнительных словесных и изобразительных элементов.



Кроме того, элемент “”, присутствующий в составе заявленного обозначения, представляет собой самостоятельный товарный знак по свидетельству №754174, зарегистрированный на имя заявителя в отношении всех испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ. Данное обозначение крепко ассоциируется с гипермаркетами “МАГНИТ”, то есть Обществом “Тандер”. По мнению заявителя, присутствие узнаваемого отличительного элемента в составе заявленного обозначения позволяет признать несходными в целом сопоставляемые обозначения.

Кроме того, заявитель настаивает на семантических отличиях основных элементов, так как словосочетание “СВОЯ ВАРКА” и только существительное “ВАРКА” отличаются по заложенным идеям.

В возражении приведены сведения об иных зарегистрированных товарных знаках со словесным элементом “ВАРКА”, которые охраняются, в том числе для

товаров 32 класса МКТУ: “”, “”, “”,

“**ДОБРАЯ ВАРКА**”, “**Тёмная Варка**”, “Щедрая варка”,

“**БЕЛАЯ ВАРКА**”, “**КРАСНАЯ ВАРКА**” по свидетельствам №№917933, 689708, 727422, 789261, 896171, 727423, 734597.

Сообщается, что приведенная регистрационная практика свидетельствует о формировании ожиданий заявителя в отношении регистрации заявленного обозначения.

На основании вышеизложенного выражена просьба удовлетворить возражение, изменить решение Роспатента от 28.06.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2023741615 в отношении товаров 32 класса МКТУ “вино ячменное [пиво]; гранулы хмеля для пивоварения; коктейли на основе пива; коктейли на основе пива безалкогольные; пиво; пиво безалкогольное; пиво имбирное; пиво солодовое; сидр безалкогольный; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; хмель замороженный для пивоварения; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива”.

Изучив материалы дела, заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (17.05.2023) поступления заявки №2023741615 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015.

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 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 пунктом 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.

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.


Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака комбинированное



обозначение « СВОЯ варка » по заявке №2023741615 состоит из слов «СВОЯ ВАРКА», «В ЛУЧШИХ ТРАДИЦИЯХ ДОМАШНЕГО ПИВОВАРЕНИЯ», выполненных буквами русского алфавита, а также из изобразительного элемента в виде двух емкостей цилиндрической формы с крышками в верхней их части, от которых отходят трубы. Кроме того, в состав обозначения входит стилизованный буквенный элемент «М», расположенный в верхней части композиции. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ.



Противопоставленные товарные знаки [1] “ **VARKA PUBLIC HOUSE** ” по

свидетельству №854495 с приоритетом от 28.09.20; [2] “  ” по

свидетельству №455049 с приоритетом от 30.07.10; [3] “ **ВАРКА** ” по

свидетельству №436762, с приоритетом от 15.10.09, включают в свой состав словесный элемент «VARKA»/ «ВАРКА», выполненный буквами латинского алфавита (1, 2) и «ВАРКА», выполненное буквами русского алфавита (3). Правовая охрана товарным знакам предоставлена в отношении товаров «пиво» 32 класса МКТУ.

Анализ сходства обозначения по заявке №2023741615 и противопоставленных товарных знаков [1-3] показал следующее.

Обозначение по заявке №2023741615 является комбинированным, в то время как противопоставленные знаки [1, 3] являются словесными, следовательно, при их сопоставлении подлежат применению критерии сходства словесных элементов.

Основная индивидуализирующая нагрузка в заявленном обозначении падает на словесные элементы «СВОЯ варка», которое выполнено крупным шрифтом и занимает центральное положение в общей композиции обозначения.

В противопоставленных товарных знаках основную индивидуализирующую нагрузку принимает на себя слово «ВАРКА» (3)/ «VARKA» (1, 2).

Таким образом, основные индивидуализирующие элементы сопоставляемых обозначений являются фонетически тождественными, за счет совпадения звучания слов «ВАРКА» / «VARKA», выполненных буквами русского и латинского алфавита.

Дополнительное слово «СВОЯ» незначительно удлиняет фонетический ряд, однако не опровергает факт фонетического вхождения существительного «ВАРКА» / «VARKA» противопоставленных знаков в заявленное обозначение.


Остальные словесные элементы сопоставляемых обозначений «В ЛУЧШИХ ТРАДИЦИЯХ ДОМАШНЕГО ПИВОВАРЕНИЯ», «PUBLIC HOUSE», «FRESH BEER», хотя и удлиняют фонетический ряд обозначений в целом, однако обладают, очевидно, слабой различительной способностью, за счет своего смыслового значения и расположения в композиции обозначений.


С точки зрения семантического критерия, дополнение слова «ВАРКА» притяжательным местоимением «СВОЯ» не меняет заложенную идею слова «ВАРКА»/ «VARKA», сводящуюся к способу приготовления чего-либо путем процесса вываривания. Следовательно, в сопоставляемые обозначения заложены одинаковые понятия и идеи, они совпадают по своему смысловому значению и восприятию.

С точки зрения графического критерия, в заявленном обозначении и противопоставленном знаке [3] совпадающее слово выполнено буквами одинакового алфавита, что усиливает общее сходство этих обозначений. В противопоставленных знаках (1, 2) фонетически совпадающие слова «ВАРКА» / «VARKA» выполнены буквами разного алфавита, при этом совпадают по количеству символов и начертанию отдельных графем.

Таким образом, обозначение по заявке №2023741615 и противопоставленные товарные знаки [1-3] являются сходными в целом, за счет полного вхождения

противопоставленного знака [3] в состав заявленного обозначения, а также установленного фонетического, семантического тождества элементов «ВАРКА»/«VARKA» противопоставленных товарных знаков [1-2].

Что касается довода о присутствии в составе заявленного обозначения элемента “”, присутствующий в составе заявленного обозначения, представляет собой самостоятельный товарный знак по свидетельству №754174, то коллегия отмечает, что его присутствие в составе заявленного обозначения добавляет некоторое различие, однако не воспринимается в качестве основного элемента, так как занимает периферийную позицию. В этой связи даже наличие у

элемента “” статуса товарного знака, его присутствие в составе заявленного обозначения не опровергает вывод о сходстве сопоставляемых обозначений в целом.

Анализ однородности испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ с товарами 32 класса МКТУ, в отношении которых действует правовая охрана противопоставленных товарных знаков, показало следующее.

Товары 32 класса МКТУ *«вино ячменное [пиво]; гранулы хмеля для пивоварения; коктейли на основе пива; коктейли на основе пива безалкогольные; пиво; пиво безалкогольное; пиво имбирное; пиво солодовое; сидр безалкогольный; сусла; сусло виноградное неферментированное; сусло пивное; сусло солодовое; хмель замороженный для пивоварения; шенди; экстракты хмелевые для изготовления пива»* заявленного обозначения представляют пиво и продукты, сопутствующие его приготовлению, как и товары 32 класса МКТУ *«пиво»* противопоставленных товарных знаков (2, 3), а также товары *«вино ячменное [пиво]; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое»* противопоставленного знака (1).

Все виды пивных напитков, включая безалкогольные, продаются на одних и тех же прилавках в одинаковых отделах магазинов, поэтому сопоставляемые товары характеризуются в части тождеством, а в остальной части высокой степенью однородности.

Учитывая вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков (1-3), а также вывод об однородности товаров 32 класса МКТУ, сравниваемые обозначения следует признать сходными до степени смешения.

Что касается доводов заявителя о необходимости учета принципа законных ожиданий, то коллегия отмечает, что приведенная регистрационная практика содержит слово «ВАРКА» в сочетании с прилагательными и изобразительными элементами ввиду чего формируется иной образ обозначений в целом. Принцип законных ожиданий, в то же время, связан с последовательной оценкой одного и того же словесного элемента в качестве охраноспособного либо неохраноспособного. В данном случае обстоятельств иной оценки охраноспособности по сравнению с ранними решениями административного органа не прослеживается.

Кроме того, заявителю ранее не принадлежало прав на товарные знаки со словом «ВАРКА», а обстоятельства, при которых произведена регистрация приведенных в пример товарных знаков не известны коллегии.

Таким образом, приведенные заявителем дополнительные аргументы не опровергают правомерности примененного основания для отказа по пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Применение пункта 1 статьи 1483 Кодекса в качестве основания для исключения из объема правовой охраны знака слов «В ЛУЧШИХ ТРАДИЦИЯХ ДОМАШНЕГО ПИВОВАРЕНИЯ» не оспаривается заявителем, поэтому не анализировалось выше в настоящем заключении.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.10.2024, оставить в силе решение Роспатента от 28.06.2024.