

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 14.02.2024, поданное Акционерным обществом «Пивобезалкогольный комбинат «Крым», (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021776161 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «**Открой свой Крым**» по заявке №2021776161, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.11.2021, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 12.01.2024 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2021776161 принято только для части заявленных товаров 32 класса МКТУ. В отношении остальных товаров и услуг обозначению отказано в регистрации на основании заключения по результатам экспертизы, согласно

которому товарный знак не соответствует требованиям пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

Решение о государственной регистрации товарного знака мотивировано тем, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака только для товаров 32 класса МКТУ «воды минеральные» с исключением из правовой охраны словесного элемента «КРЫМ», так как заявителю предоставлено право использования НМПТ № 240 в отношении товара «вода минеральная природная питьевая лечебно-столовая».

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с обозначением «КРЫМСКИЕ ЯБЛОКИ», ранее заявленным на регистрацию в качестве географического указания (ГУ) на имя Акционерного общества "СОВХОЗ "ВЕСНА", 297150, Республика Крым, район Нижнегорский, село Косточковка, ул. Парковая, 1, св. № 324 (ранее з-ка № 2020775456) [1] с приоритетом от 24.02.2021.

См. Открытые реестры ФИПС: <https://new.fips.ru/registers-web/>

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

- словесный элемент «Крым» является неохраняемым элементом заявленного обозначения на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса РФ, поскольку не обладает различительной способностью. В пункте 1 статьи 1483 Кодекса РФ обозначено: «Указанные (то есть не обладающие различительной способностью) элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения»;

- НМПТ № 240 касается только товара «вода минеральная природная питьевая лечебно-столовая Крымская». И название товара не «КРЫМ». Эта вода одна на весь Крым, источник находится в г. Саки. Разливать под названием «Крымская» минеральную воду могут только из этого источника и на основании НМПТ № 240. Указанный в противопоставленном ГУ № 324 товар — «яблоки» - это товары не 32 класса МКТУ, а 31 класса МКТУ, поскольку это «фрукты

необработанные». Они никак не могут быть однородными продукции заявителя. АО «ПБК «КРЫМ» выпускает пиво, квас, энергетические и тонизирующие напитки, лимонады, разливает минеральную и столовую воды. Ни овощные, ни фруктовые соки (в том числе и яблочные), относящиеся к 32 классу МКТУ, не выпускал и не выпускает. Этим занимается, например, Нижнегорский консервный завод, выпускающий соки под комбинированным товарным знаком «СОКИ КРЫМА». А ГУ «КРЫМСКИЕ ЯБЛОКИ» № 324 не имеет отношения к этим товарам. АО «ПБК «КРЫМ» не выращивает яблоки, то есть не производит, не рекламирует и не вводит в оборот «фрукты необработанные»;

- на каком основании отказано в регистрации услуг 35 класса МКТУ, в решении не отражено;

- как следует из практики Роспатента, по обозначениям с аналогичными неохраняемыми элементами были приняты решения о регистрации, например, заявка № 2022729270, словесное обозначение «В РИТМЕ КРЫМА»; заявка № 2022727116, комбинированное обозначение «СОКРОВИЩА КРЫМА»; свидетельство № 954956 «СОЧНЫЙ КРЫМ»; свидетельство № 848159 «АРТЕЛЬ ЦВЕТУЩИЙ КРЫМ» с товаром 31 класса «фрукты необработанные; свидетельство № 876771 «КРЫМ ЖАРИТ» и ряд других. Заявитель полагал, что все решения в Роспатенте принимаются на основании единых законодательных норм.

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать заявленное обозначение для всех заявленных товаров 32 и услуг 35 классов МКТУ с указанием слова «Крым» в качестве неохраняемого элемента.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (19.11.2021) поступления заявки №2021776161 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 с 31.08.2015 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 7 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении любых товаров обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с наименованием места происхождения товаров либо географическим указанием, охраняемыми в соответствии с настоящим Кодексом, а также с обозначением, заявленным на регистрацию в качестве такового до даты приоритета товарного знака, за исключением случая, если такое наименование или сходное с ним до степени смешения обозначение включено как неохраняемый элемент в товарный знак, регистрируемый на имя лица, имеющего исключительное право на такое наименование, при условии, что регистрация товарного знака осуществляется в отношении тех же товаров, для индивидуализации которых зарегистрировано наименование места происхождения товаров либо географическое указание.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «**Открой свой Крым**», выполненное буквами русского алфавита жирным шрифтом.

Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении товаров 32 и услуг 35 классов МКТУ.

Отказ в государственной регистрации товарного знака в отношении части заявленных товаров 32 и всех услуг 35 классов МКТУ основан на наличии сходного до степени смешения географического указания (далее – ГУ) «КРЫМСКИЕ ЯБЛОКИ» [1].

Анализ заявленного обозначения и противопоставленного ГУ [1] показал, что они не ассоциируются между собой в целом, что обусловлено следующими обстоятельствами.

Сравнительный анализ заявленного обозначения с ГУ [1] показал отсутствие между ними сходства по фонетическому, семантическому и графическому признакам сходства обозначений.

Несмотря на наличие в сравниваемых обозначениях сходных словесных элементов «Крым/Крымские», они не ассоциируются между собой в целом, так как представляют собой словосочетания, в состав которых входят кроме указанных элементов совершенно разные слова – «Открой свой/ЯБЛОКИ», которые отличаются фонетическим составом и длиной, смысловым значением и графическим исполнением за счет разного начертания входящих в слова букв. Кроме того, заявленное обозначение представляет собой словосочетание, являющееся слоганом, призывом к потребителю открывать новые продукты полуострова Крым.

Следует отметить, что отсутствует прямая ассоциативная связь товаров 32 и услуг 35 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, с товарами «яблоки» (относятся к 31 классу МКТУ), в отношении которых зарегистрировано ГУ [1]. Вместе с тем, с учетом того факта, что яблоки могут служить сырьем для изготовления различных соков/напитков, часть испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ (напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; смузи (напитки на базе фруктовых или овощных смесей); сок томатный (напиток); сок яблочный безалкогольный; соки овощные (напитки); соки фруктовые; экстракты фруктовые безалкогольные) может быть отнесена потребителями к одному и тому же источнику происхождения. В связи с указанным в отношении указанных товаров существует опасность смешения заявленного обозначения с противопоставленным ГУ.

В отношении остальных испрашиваемых товаров 32 класса МКТУ и всех услуг 35 класса МКТУ не имеется оснований для применения нормы пункта 7 статьи 1483 Кодекса.

Слово «Крым», входящее в состав заявленного обозначения, является неохранным элементом обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 14.02.2024, отменить решение Роспатента от 12.01.2024 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021776161.