

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 26.02.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ХЕЛБИ-ТРЕЙД» (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 25.10.2023 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022721696 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «**HELBY**» по заявке №2022721696, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 06.04.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 01, 04, 05, 06, 07, 12, 17, 22, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 25.10.2023 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022721696 в отношении заявленных товаров 12, 17, 22

классов МКТУ. В отношении заявленных товаров и услуг 01, 04, 05, 06, 07, 35 классов МКТУ выявлено несоответствие заявленного обозначения требованиям статьи 1481, подпункта 2 пункта 3 и пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается тем, в результате проведения экспертизы словесного обозначения «HELBY», заявленного в отношении товаров и услуг 01, 04, 05, 06, 07, 12, 17, 22, 35 классов МКТУ, установлено, что от имени заявителя Общество с ограниченной ответственностью «ХЕЛБИ-ТРЕЙД» подано на регистрацию тождественное обозначение «HELBY», заявка №2021778723 с приоритетом от 29.11.2021 г., в отношении тождественного перечня товаров 01, 04, 05, 06, 07 классов МКТУ.

В случае регистрации товарного знака/знака обслуживания по заявкам №2022721696 и №2021778723 заявитель станет обладателем исключительного права на тождественные товарные знаки.

В соответствии со статьей 1481 Кодекса свидетельство на товарный знак удостоверяет исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, то есть, очевидно, что исключительное право удостоверяется только одним документом.

Таким образом, государственная регистрация в качестве товарного знака обозначения, тождественного зарегистрированному товарному знаку на имя того же правообладателя в отношении совпадающего перечня товаров, противоречит природе исключительного права, следовательно, такая регистрация будет противоречить общественным интересам.

Учитывая изложенное, установлено, что заявленное обозначение по заявке №2022721696 не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для заявленных товаров 01, 04, 05, 06, 07 классов МКТУ на основании положений подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, заявленное обозначение сходно до степени смешения с:

- товарным знаком «HELBEU» (свидетельство №0814933 - приоритет от 09.02.2021) на имя Спиридонов Илья Юрьевич, 143403, Московская область,

г. Красногорск, ул. Лесная, 14, кв. 9, в отношении услуг 35 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам и услугам 05, 35 классов МКТУ;

- товарным знаком «HERBSY» (свидетельство №0885666 - приоритет от 24.09.2021) на имя Общество с ограниченной ответственностью "ГРУППА ВИТО", 123007, г. Москва, Хорошёвское шоссе, дом 38, корпус 1, оф. 17, 6 эт., пом. 1, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ;

- товарным знаком «ХЭЛЛИ HEALLY» (свидетельство №0775313 - приоритет от 20.06.2019) на имя Фридмана Александра Иосифовича, 198206, Санкт-Петербург, ул. Катерников, 7, литер А, кв. 649, в отношении однородных товаров и услуг 05, 35 классов МКТУ;

- товарными знаками «HELPIЛ», «HELPIЛ ХЭЛПИЛ» (свидетельство №0722401 - приоритет от 28.12.2018, свидетельство №0725869 – приоритет от 28.12.2018) на имя Общества с ограниченной ответственностью «Ассоциация Медицины и Аналитики», 199034, Санкт-Петербург, линия 17-я В.О., 4-6, литер Е, помещение 1Н, в отношении однородных товаров и услуг 05, 35 классов МКТУ;

- товарным знаком «SHELBY» (свидетельство №0693556 - приоритет от 11.05.2018) на имя Петровского Владимира Клавдиевича, 163000, г. Архангельск, пр. Троицкий, 16, кв. 6, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ;

- товарным знаком «ХЭЛМИ» (свидетельство №0568742 - приоритет от 20.11.2013) на имя Делипап Ой, Теоллисуустие 19, 02880 ВЕЙККОЛА, Финляндия, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ;

- товарным знаком «HEALBE» (свидетельство №0513379 - приоритет от 21.08.2012) на имя Хилби Корпорейшн, 541 Джефферсон авеню, офис 100, Редвуд-Сити, СА 94063, Соединенные Штаты Америки, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ;

- товарным знаком «ХИЛМИ» (свидетельство №0214526 - приоритет от 26.10.1999) на имя Общества с ограниченной ответственностью «Оптов-

розничная компания «Хелми», 656922, Алтайский край, г. Барнаул, ул. Попова, д. 189, офис 314, в отношении однородных товаров и услуг 01, 05, 07, 35 классов МКТУ;

- товарным знаком по международной регистрации «HERBA» (международная регистрация №1340754 – конвенционный приоритет от 07.10.2016) на имя Zito prehrambena industrija d.o.o., Smartinska cesta 154 SI-1000 Ljubljana, в отношении товаров 05 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05 класса МКТУ.

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для однородных товаров и услуг 01, 05, 07, 35 классов МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение имеет словесный элемент на латинице – HELBY, транслитерация (ГОСТ Р 7.0.34-2014. Национальный стандарт Российской Федерации. Система стандартов по информации, библиотечному и издательскому делу. Правила упрощенной транслитерации русского письма латинским алфавитом» (утв. и введен в действие Приказом Росстандарта от 22.10.2014 N 1391-ст) – ХЕЛБЫ,

- указанная транслитерация отличима от словесных элементов противопоставленных знаков, включающих кириллический и транслитерированный элемент: HELBEU (№0814933) с учётом транслитерации - ХЕЛБЕУ; HERBSY (№0885666) – с учётом транслитерации - ХЕРБСЫ; ХЭЛЛИ HEALLY (№0775313) – с учётом транслитерации - ХЭЛЛИ ХЕАЛЛЫ; HELPIL (№0722401) – с учётом транслитерации - ХЕЛПИЛ; HELPIL ХЭЛПИЛ (№0725869) – с учётом транслитерации - ХЕЛПИЛ ХЭЛПИЛ; SHELBY (№0693556) – с учётом транслитерации - ШЕЛБЫ; ХЭЛМИ (№0568742) - ХЭЛМИ; HEALBE (№0513379) – с учётом транслитерации - ХЕАЛБЕ; ХИЛМИ (№0214526) - ХИЛМИ; HERBA (международная регистрация №1340754) – с учётом транслитерации – ХЕРБА,

- во всех перечисленных товарных знаках фонетическая часть отличается двумя и более звуками (т.е. степень подобия менее 66%) от заявленного, следовательно, перечисленные экспертизой знаки не являются сходными до степени смешения с заявленным обозначением.

В связи с вышеизложенным, заявитель просит Федеральную службу по интеллектуальной собственности (Роспатент) удовлетворить возражение и зарегистрировать товарный знак в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Позднее заявителем было направлено ходатайство о выделении заявки №2024726530 от 13.03.2024 из первоначальной заявки №2022721696.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты (06.04.2022) поступления заявки №2022721696 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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).

Согласно пункту 1 статьи 1477 Кодекса на товарный знак, то есть на обозначение, служащее для индивидуализации товаров юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, признается исключительное право, удостоверяемое свидетельством на товарный знак.

Согласно статье 1479 Кодекса на территории Российской Федерации действует исключительное право на товарный знак, зарегистрированный федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности, а также в других случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации.

Согласно пункту 2 статьи 1481 Кодекса свидетельство на товарный знак удостоверяет приоритет товарного знака и исключительное право на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве.

Согласно пункту 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах.

В соответствии с подпунктом 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с пунктом 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 пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные 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.

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 настоящем пункте, 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.

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).

Коллегия отметила, что заявителем было направлено ходатайство о выделении заявки №2024726530 от 13.03.2024 из первоначальной заявки №2022721696, однако данное ходатайство не было удовлетворено согласно уведомлению об отказе в выделении заявки на государственную регистрацию товарного знака из первоначальной заявки на государственную регистрацию товарного знака, направленному заявителю 25.04.2024.

Заявленное обозначение «**HELBY**» является словесным, выполнено шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 01, 04, 05, 06, 07, 12, 17, 22, 35 классов МКТУ.

В рамках поданного возражения заявителем оспаривается отказ в предоставлении правовой охраны в отношении товаров и услуг 01, 04, 05, 06, 07, 35 классов МКТУ.

Противопоставленный словесный товарный знак [1] «**HELBY**» по свидетельству №989166 (ранее заявка №2021778723) выполнен стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 01, 04, 06, 07 классов МКТУ.

Повторное предоставление исключительных прав на тот же самый объект в отношении тех же товаров противоречит самой природе исключительного права.

Товарный знак относится к нематериальным объектам, которые могут использоваться неограниченным кругом лиц. Препятствием для такого использования может быть только право ограничения, установленное

Кодексом. В частности, статьей 1477 Кодекса установлено исключительное право правообладателя на использование товарного знака, являющееся абсолютным по своему характеру. Не может быть два или несколько исключительных права, одинаковых по содержанию, на один и тот же объект.

В соответствии со статьей 1481 Кодекса свидетельство на товарный знак удостоверяет исключительное право владельца на товарный знак в отношении товаров, указанных в свидетельстве, то есть, очевидно, что исключительное право удостоверяется только одним документом.

Государственная регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака по младшей заявке, тождественного старшему товарному знаку, на имя того же правообладателя в отношении тех же или пересекающихся товаров противоречит природе исключительного права, фактически означает, что такая регистрация противоречит общественным интересам, в связи с чем заявленное обозначение не может быть зарегистрировано как противоречащее подпункту 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Анализ показал, что заявленное обозначение «**HELBY**» и противопоставленный товарный знак «**HELBY**» по свидетельству №989166 (ранее заявка №2021778723) совпадают во всех элементах: словесные элементы тождественны (представляют собой одно и то же слово), выполнены буквами латинского алфавита, типовыми шрифтами, в одинаковом цветовом исполнении.

Что касается перечня товаров, для которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, то коллегией установлено следующее.

Испрашиваемый заявителем перечень товаров 01, 04, 06, 07 классов МКТУ, действительно, содержит понятия и термины, идентичные понятиям и терминам, содержащимся в перечне свидетельства №989166 (ранее заявка №2021778723), включающего товары 01, 04, 06, 07 классов МКТУ.

Так, испрашиваемые позиции товаров 04, 06 классов МКТУ тождественны противопоставленным позициям товаров 04, 06 классов МКТУ,

а также все позиции 01 класса МКТУ, за исключением «биостимуляторы для растений; вещества, способствующие сохранению семян; вода дистиллированная; вода морская для промышленных целей; вода подкисленная для перезарядки аккумуляторов; вода тяжелая; водоросли морские [удобрения]; воск прививочный для деревьев; гены семян для сельскохозяйственного производства; гипс для использования в качестве удобрения; глина вспученная для гидропонных культур [субстрат]; гормоны для ускорения созревания фруктов; горшочки торфоперегнойные для садоводства и огородничества; гуано; гумус; дефолианты; добавки химические для инсектицидов; добавки химические для фунгицидов; замазки для трещин в деревьях [лесное хозяйство]; компост; масло хлорированное антраценовое для защиты растений; мастика для прививки деревьев; навоз; отходы органические [удобрения]; перегной для удобрения почвы; почва для выращивания растений; препараты для регулирования роста растений; препараты для удобрения; препараты с микроэлементами для растений; препараты химические для защиты винограда от милдью; препараты химические для защиты злаков от головни; препараты химические для профилактики болезней винограда; препараты химические для профилактики болезней зерновых растений; препараты, препятствующие прорастанию семян овощных культур; слой почвы пахотной; смесь почвенная для горшочных культур; соли [удобрения]; составы клейкие для прививки деревьев; субстанции [подложки] для выращивания без почвы [сельское хозяйство]; суперфосфаты [удобрения]; торф [удобрение]; удобрения; удобрения азотные; удобрения из рыбной муки; фосфаты [удобрения]; химикаты для лесного хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для садоводства и огородничества, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для сельского хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для удобрения почвы; цианомид кальция [удобрение азотное]; чернозем; шлаки [удобрения]», все позиции товаров 07 класса МКТУ, за исключением «барабаны [детали машин]; барабаны механические для шлангов; бетономешалки [машины]; бульдозеры; гудронаторы; дезинтеграторы; дернорезы; диафрагмы для насосов / мембраны для насосов; дробилки кухонные электрические; жернова мельничные; измельчители [машины] для промышленных целей; измельчители кухонные электрические; канавокопатели плужные [плуги]; катки дорожные; компрессоры [машины]; компрессоры воздушные [установки для гаражей]; компрессоры для холодильников; кофемолки, за исключением ручных; машины для дробления; машины для дробления отходов, отбросов, мусора; машины для земляных работ; машины для подметания дорог самоходные; машины для строительства дорог; машины для

строительства железных дорог; машины для укладки рельсов; машины дренажные; мельницы [машины]; мельницы бытовые, за исключением мельниц с ручным приводом; мельницы для перца, за исключением мельниц с ручным приводом; мельницы центробежные; нагнетатели; насосы [машины]; насосы [части машин или двигателей]; насосы аэрирующие для аквариумов; насосы вакуумные [машины]; насосы воздушные; насосы для отопительных установок; насосы для подачи пива; насосы для создания противотока; насосы масляные; насосы топливные с автоматическим регулированием; насосы топливоподающие для станций технического обслуживания; насосы центробежные; насосы, подающие водород, для станций технического обслуживания; снегоочистители; сушилки центробежные [без обогрева]; турбокомпрессоры; экскаваторы; экскаваторы одноковшовые».

Имеющееся у заявителя исключительное право на товарный знак по свидетельству №989166 препятствует государственной регистрации на его же имя тождественного обозначения по заявке №2022721696 в отношении всех товаров 04, 06 и части товаров 01, 07 классов МКТУ, так как в указанной части противоречит требованиям подпункта 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, согласно которой не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

Выводы коллегия подтверждается практикой Суда по интеллектуальным правам (см., дело № СИП-427/2019, дело № СИП-188/2019).

Таким образом, ввиду отсутствия в остальной части перечня иных идентичных товаров с перечнем товаров товарного знака по свидетельству №989166, основание для отказа по подпункту 2 пункта 3 статьи 1483 Кодекса в части вышеперечисленных неидентичных товаров 01, 07 классов МКТУ и всех товаров и услуг 05, 35 отсутствует.

Противопоставленные знаки представляют собой словесные знаки
[2] «**HELBEU**» по свидетельству №814933, [3] «**HEALLY**» по свидетельству
ХЭЛЛИ

HELPIЛ
№775313, [4] «HELPIЛ» по свидетельству №722401, [5] «ХЕЛПИЛ» по
свидетельству №725869, [6] «Shelby» по свидетельству №693556, [7]
«ХЭЛМИ» по свидетельству №568742, [8] «ХЭЛМИ» по свидетельству №214526,

а также комбинированные товарные знаки [9] «herbsy» по свидетельству
№885666, [10] «HEALBE» по свидетельству №513379, [11] «HERBA» по
международной регистрации №1340754, выполненные буквами
кириллического и латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том
числе, в отношении товаров 01, 05, 07 и услуг 35 классов МКТУ.

Коллегия отмечает, что по противопоставленному товарному знаку [7]
срок действия правовой охраны истек, в связи с чем указанное
противопоставление далее не учитывается.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного
знака [11] показал следующее.

В заявленном обозначении и противопоставленном товарном знаке [11]
присутствует некоторая степень фонетического сходства (совпадение 3 звуков
«Н, Е, В»), однако ввиду того, что словесный элемент «HERBA» (herba – трава,
зелень, <https://translate.academic.ru/herba/xx/ru/>) в силу семантического
значения является описательным элементом и включен в состав
комбинированного товарного знака в качестве неохраняемого элемента,
словесный элемент «HERBA» является слабым элементом в знаке, таким
образом, основную индивидуализирующую функцию в знаке несет
изобразительный элемент.

В этой связи коллегия отмечает отсутствие слова «HELBY» в словарных
источниках информации, что свидетельствует об отсутствии лексического
значения и, следовательно, нецелесообразности применения семантического
критерия сходства.

Кроме того, отсутствие в заявленном обозначении каких-либо графических элементов также свидетельствует о нецелесообразности применения графического критерия сходства.

Признавая однородность товаров 05 класса МКТУ «лечебные конфеты и сладости; конфеты и сладости для медицинских целей; витаминные конфеты и конфеты в лечебных целях», указанные в перечне заявленного обозначения, и товаров 05 класса МКТУ, перечисленных в перечне противопоставленного товарного знака, коллегия отмечает, что ввиду отсутствия сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака данные товары не будут смешиваться в гражданском обороте.

С учетом вышеизложенного коллегия считает, что товарный знак [11] может быть снят в качестве противопоставления.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-6, 8-10] показал, что все обозначения включают в себя фонетически сходные словесные элементы «HELBY» и [2] «HELBEU», [3] «ХЭЛЛИ HEALLY», [4] «HELPIЛ», [5] «HELPIЛ ХЭЛПИЛ», [6] «SHELBY», [8] «ХЕЛМИ», [9] «HERBSY», [10] «HEALBE».

Сравниваемые обозначения являются сходными по фонетическому признаку, ввиду совпадения звуков и звукосочетаний, их места в составе обозначений.

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [2] выражается в совпадении начальных звуков «Н, Е, L, В» и отличии лишь в гласном звуке «Y» и «EU» на конце слов, имеющих близкое фонетическое звучание.

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [3] выражается в схожем фонетическом звучании начальных букв «Н, Е, L» и «ХЭЛ HEAL», совпадении конечных звуков «Y» и «И» «Y» и отличии в одной согласной букве «В» и «Л» «L» в последнем слоге, не придающей существенного значения при произношении сравниваемых обозначений.

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [4, 5] выражается в полном совпадении начальных звуков «Н, Е, L» и схожем фонетическом звучании последующих звуков «В, Y» и «П, И» (P, I), наличие звука «L» «Л» на конце слов противопоставленного товарного знака не является определяющим.

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [6] выражается в полном совпадении звуков «Н, Е, L, В, Y» и отличии лишь в наличии звука «S» в начале слова «SHELBY», что при формировании начального звука «Ш» также не придает существенного фонетического отличия сравниваемым знакам.

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [8] выражается в совпадении 4 звуков из 5 - «Н, Е, L, В, Y» (Х, Е, Л, Б, И) и «Х, Е, Л, М, И», различные согласные буквы «В» (Б) и «М» в последнем слоге не придают существенного фонетического отличия при произношении сравниваемых обозначений.

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [9] выражается в совпадении начальных звуков «Н, Е» и звука «Y» на конце слов, а также звука «В», присутствующего в последнем слоге заявленного обозначения и в середине слова в противопоставленном товарном знаке. Схожий фонетический ряд, одинаковое количество слогов (2 слога), одинаковый порядок повторяющихся букв (Н, Е», «В», «Y») существенно влияет на сходство сравниваемых обозначений, несмотря на присутствие в сравниваемых обозначениях отличных букв («L» и «R», «S»).

Фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [10] выражается в совпадении согласных звуков «Н, L, В», а также близком фонетическом звучании гласных звуков «Е», «Y» заявленного обозначения с гласными звуками «ЕА», «Е» противопоставленного товарного знака.

С точки зрения семантики, словесный элемент «HELBY» заявленного обозначения не имеет словарного значения, то есть является вымышленным/фантазийным, следовательно, указанный критерий сходства в данном случае не подлежит применению.

При сопоставлении заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [2-6, 9-10] на предмет графического сходства можно говорить о совпадении латинского алфавита в сравниваемых знаках.

В соответствии с изложенным, коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ товаров и услуг, представленных в перечнях сравниваемых обозначений, показал следующее.

При определении вероятности смешения сравниваемых обозначений коллегии надлежит руководствоваться требованиями пункта 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ №10 от 23.04.2019 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее Постановление Пленума ВС РФ), согласно которому вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается, в том числе, в отношении широкого перечня товаров 01, 05, 07 и услуг 35 классов МКТУ.

Противопоставленные товарные знаки [2-6, 8-10] зарегистрированы, в том числе, в отношении товаров и услуг 01, 05, 07, 35 классов МКТУ.

Анализ перечня товаров 01, 07 классов МКТУ противопоставленного товарного знака [8] выявил наличие следующих позиций:

01 - вода дистиллированная; восковые замазки для прививки деревьев; горшочки торфоперегнойные [для посадки рассады в почву], для плодового садоводства и огородничества].

07 – барабанные сушилки; бетономешалки [машины]; мельницы [машины]; мельницы бытовые, за исключением ручных; мельницы для дробления; мельницы для дробления бытовые электрические; мельницы мукомольные; насосы для отопительных [нагревательных] установок; сита; сушильные машины.

Испрашиваемые товары 01 класса МКТУ, а именно «биостимуляторы для растений; вещества, способствующие сохранению семян; вода дистиллированная; вода морская для промышленных целей; вода подкисленная для перезарядки аккумуляторов; вода тяжелая; водоросли морские [удобрения]; воск прививочный для деревьев; гены семян для сельскохозяйственного производства; гипс для использования в качестве удобрения; глина вспученная для гидропонных культур [субстрат]; гормоны для ускорения созревания фруктов; горшочки торфоперегнойные для садоводства и огородничества; гуано; гумус; дефолианты; добавки химические для инсектицидов; добавки химические для фунгицидов; замазки для трещин в деревьях [лесное хозяйство]; компост; масло хлорированное антраценовое для защиты растений; мастика для прививки деревьев; навоз; отходы органические [удобрения]; перегной для удобрения почвы; почва для выращивания растений; препараты для регулирования роста растений; препараты для удобрения; препараты с микроэлементами для растений; препараты химические для защиты винограда от милдью; препараты химические для защиты злаков от головни; препараты химические для профилактики болезней винограда; препараты химические для профилактики болезней зерновых растений; препараты, препятствующие прорастанию семян овощных культур; слой почвы пахотной; смесь почвенная для горшочных культур; соли [удобрения]; составы клейкие для прививки деревьев; субстанции [подложки] для выращивания без почвы [сельское хозяйство]; суперфосфаты [удобрения]; торф [удобрение]; удобрения азотные; удобрения из рыбной муки; фосфаты [удобрения]; химикаты для лесного хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для садоводства и огородничества, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для сельского хозяйства, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для удобрения почвы; цианомид кальция [удобрение азотное]; чернозем; шлаки [удобрения]» являются однородными с товарами 01 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [8], поскольку относятся к одной

родовой группе товаров «вещества и материалы для использования в сельском хозяйстве, садоводстве, лесоводстве».

Испрашиваемые товары 07 класса МКТУ, а именно: «барабаны [детали машин]; барабаны механические для шлангов; бетономешалки [машины]; бульдозеры; гудронаторы; дезинтеграторы; дернорезы; диафрагмы для насосов / мембраны для насосов; дробилки кухонные электрические; жернова мельничные; измельчители [машины] для промышленных целей; измельчители кухонные электрические; канавокопатели плужные [плуги]; катки дорожные; компрессоры [машины]; компрессоры воздушные [установки для гаражей]; компрессоры для холодильников; кофемолки, за исключением ручных; машины для дробления; машины для дробления отходов, отбросов, мусора; машины для земляных работ; машины для подметания дорог самоходные; машины для строительства дорог; машины для строительства железных дорог; машины для укладки рельсов; машины дренажные; мельницы [машины]; мельницы бытовые, за исключением мельниц с ручным приводом; мельницы для перца, за исключением мельниц с ручным приводом; мельницы центробежные; нагнетатели; насосы [машины]; насосы [части машин или двигателей]; насосы аэрирующие для аквариумов; насосы вакуумные [машины]; насосы воздушные; насосы для отопительных установок; насосы для подачи пива; насосы для создания противотока; насосы масляные; насосы топливные с автоматическим регулированием; насосы топливоподающие для станций технического обслуживания; насосы центробежные; насосы, подающие водород, для станций технического обслуживания; снегоочистители; сушилки центробежные [без обогрева]; турбокомпрессоры; экскаваторы; экскаваторы одноковшовые» являются однородными с товарами 07 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [8], поскольку относятся к одной родовой группе товаров как: «машины, детали машин».

Испрашиваемые товары 05 класса МКТУ относятся к такой родовой группе товаров как «изделия фармацевтические, препараты ветеринарные, гигиенические, питание диетическое, детское питание, добавки пищевые, пластыри, перевязочные материалы, материалы для пломбирования зубов, дезинфицирующие средства, препараты для уничтожения вредных животных, фунгициды, гербициды».

Анализ перечня товаров 05 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [3-6, 8-10] выявил наличие позиций: «препараты

фармацевтические, витаминные, препараты ветеринарные, медикаменты, добавки пищевые и т.д.» [3], «вещества диетические для медицинских целей, препараты бактериальные для медицинских и ветеринарных целей, продукты диетические пищевые для медицинских целей и т.д.» [4, 5], «изделия фармацевтические, ветеринарные, гигиенические, диетическое питание, добавки пищевые, пластыри, материалы для пломбирования зубов, дезинфицирующие средства, препараты для уничтожения вредных животных т.д.» [6], «витаминные препараты, лекарственные средства и т.д.» [8], «изделия фармацевтические, ветеринарные, гигиенические, диетическое питание, добавки пищевые, пластыри, материалы для пломбирования зубов, дезинфицирующие средства, препараты для уничтожения вредных животных т.д.» [9], «добавки минеральные пищевые, напитки для медицинских целей и т.д.» [10], относящихся к такой родовой группе товаров как: «изделия фармацевтические, препараты ветеринарные, гигиенические, питание диетическое, детское питание, добавки пищевые, пластыри, перевязочные материалы, материалы для пломбирования зубов, дезинфицирующие средства, препараты для уничтожения вредных животных, фунгициды, гербициды».

Испрашиваемые товары 05 класса МКТУ корреспондируют с услугами 35 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [2], а именно: «продажа оптовая фармацевтических, ветеринарных, гигиенических препаратов и медицинских принадлежностей». В противопоставленном товарном знаке [2] услуги 35 класса представляют собой услуги, связанные с реализацией указанных товаров 05 класса «фармацевтические, ветеринарные, гигиенические препараты и медицинские принадлежности» заявленного обозначения.

Таким образом, товары 05 класса и услуги 35 класса МКТУ являются сопутствующими, неразрывно связаны между собой в процессе производства и дальнейшей реализации указанных товаров.

Испрашиваемые услуг 35 класса МКТУ и услуги 35 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [2-5, 8] являются однородными, поскольку относятся к одной родовой группе услуг как: «реклама, исследование рынка, услуги в области бухгалтерского учета, услуги по продвижению товаров и услуг, услуги в сфере бизнеса, услуги информационно-справочные, услуги посреднические, услуги кадровые».

Наличие в позициях испрашиваемых услуг 35 класса МКТУ *«услуги магазинов по оптовой продаже нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов; услуги магазинов по розничной продаже нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов; услуги по оптовой продаже нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов; услуги по розничной продаже нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов; услуги розничной продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов путём почтовых отправлений; услуги оптовой продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов путём почтовых отправлений; услуги розничной продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов с использованием интернет-сайтов; услуги оптовой продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов с использованием интернет-сайтов; услуги розничной продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов с использованием телемагазинов; услуги оптовой продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов с использованием телемагазинов; услуги розничной продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов по каталогу путём почтовых отправлений; услуги оптовой продажи нефтепродуктов и присадок для смазочных материалов по каталогу путём почтовых отправлений»* уточняющей формулировки, в отношении которых заявитель наиболее заинтересован в предоставлении правовой охраны, не может повлиять на вывод об отсутствии однородности сравниваемых услуг заявленного обозначения и услуг противопоставленных товарных знаков [2-5], поскольку коллегией установлена их принадлежность к единой родовой группе – оптовая и розничная продажа.

Испрашиваемые товары и услуги 01, 05, 07, 35 классов МКТУ являются однородными с товарами и услугами 01, 05, 07, 35 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков [2-6, 8-10], поскольку либо полностью совпадают, то есть являются идентичными товарам противопоставленных

товарных знаков [2-6, 8-10], либо тесно связаны друг с другом, имеют одно назначение и круг потребителей, общие условия реализации/оказания, соотносятся друг с другом по родовому/видовому признаку.

Однородность испрашиваемых товаров и услуг 01, 05, 07, 35 классов МКТУ с товарами и услугами 01, 05, 07, 35 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков заявителем не оспаривается.

Учитывая установленное сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [2-6, 8-10], а также в части идентичность, а в другой части высокую степень однородности испрашиваемых товаров 01, 05, 07 и услуг 35 классов МКТУ соответствующим товарам и услугам противопоставленных товарных знаков [2-6, 8-10], их следует признать сходными до степени смешения.

Проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [2-6, 8-10] в отношении однородных товаров и услуг 01, 05, 07, 35 классов МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 26.02.2024, оставить в силе решение Роспатента от 25.10.2023.