

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 подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее 12.02.2019, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Интер Групп», Москва (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016749258, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2016749258, поданной 26.12.2016, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Согласно описанию, заявленное комбинированное обозначение



«
» содержит изобразительный элемент в виде двух
«костей» домино и словесный элемент «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО»,

выполненный буквами русского алфавита и размещенный под изобразительной частью. Правовая охрана товарного знака испрашивается в коричневом, светло-коричневом, белом и бежевом цветовом сочетании.

Роспатентом 11.10.2018 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016749258, согласно которому заявленное обозначение с учетом его семантического значения и изображения кондитерского изделия напрямую указывает на вид товаров 30 класса МКТУ («шоколад»), следовательно, не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса, а в отношении остальных заявленных товаров 30 класса МКТУ не соответствует пункту 3 статьи 1483 Кодекса. Кроме того, установлено, что обозначение «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО» используется различными производителями (<https://www.choco-dariki.ru/product/domino-iz-shokolada>, <http://baccarat-estore.ru/node/695>, https://choco-tools.ru/shokoladnie-igri/shokoladnie_dominoshki), следовательно, не обладает различительной способностью на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Более того, заявленное обозначение признано несоответствующим пункту 6 статьи 1483 Кодекса в связи с его сходством до степени смешения со знаками по международным регистрациям №№ 571098 и 430366С, принадлежащими FLARONIS S.A., Бельгия, а также со знаком по международной регистрации № 430366В, принадлежащим Oy Karl Fazer Ab, Финляндия.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 12.02.2019, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 11.10.2018, аргументируя его следующими доводами:

- сравниваемые обозначения не сходны по фонетическому аспекту, так как налицо различное число слов, слогов и букв в словах;
- в заявленном обозначении присутствуют слоги, которые полностью отсутствуют в противопоставленных товарных знаках;

- заявленное обозначение состоит из двух слов, представленных в кириллице, оно явно длиннее противопоставленных товарных знаков, использован оригинальный шрифт и цветовое сочетание, следовательно, присутствует визуальное различие сравниваемых обозначений;

- согласно статистике, визуальное восприятие играет наиважнейшую роль в восприятии обозначения, так как 83 % информации человек воспринимает именно зрительно;

- заявленное и противопоставленные обозначения не являются сходными до степени смешения по графическому признаку, поскольку словесные элементы представлены разными видами шрифтов, использовано различное графическое написание и цветовое сочетание;

- «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО» – уже само по себе фантазийное обозначение, в природе такого домино не существует, обозначение не указывает на вид какого-либо товара, воспринимается именно как бренд, который может маркировать как мучные изделия, так и кондитерские и даже любой напиток;

- прилагательное «ШОКОЛАДНОЕ» характеризует существительное «ДОМИНО» и придает словосочетанию особый смысл;

- ввиду графических различий сравниваемых обозначений, а также ввиду отсутствия в них сходства по семантическим и визуальным и фонетическим признакам, отсутствует сходство до степени смешения сравниваемых обозначений;

- существует практика признания подобных обозначений не сходными (в частности, дело № СИП-831/2014 в отношении товарного знака «Жизнь»);

- изобразительный элемент заявленного обозначения оригинален для такого товара как «кондитерские изделия», он представляет собой изображение «костей» из игры «домино» прямоугольной формы с точками сверху;

- игра «домино» широко распространена по всему миру с XVIII века, имеет много разновидностей и хорошо узнаваема рядовым потребителем с детских лет;

- игральные «кости» для домино имеют различную геометрическую форму, цвет, а так же нанесенные отметки для игры, например: точки, изображение зверей, птиц, предметов для детского домино, и многое другое (<https://dic.academic.ru/dic.nsf/ruwiki/69143>);

- заявленное обозначение достаточно оригинально и способно индивидуализировать производителя;

- графический элемент заявленного обозначения – это не просто реалистичное изображение шоколада, а именно изображение «костей» домино, подчеркивает словесный элемент «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО», который сам по себе является оригинальным;

- утверждение о возможности введения потребителя в заблуждение относительно вида заявленных на регистрацию товаров 30 класса МКТУ преждевременно;

- существует судебная практика по вопросу признания несоответствия обозначений пункту 3 статьи 1483 Кодекса;

- ложная ассоциация в отношении товаров 30 класса МКТУ при восприятии обозначения «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО» не обладает признаками правдоподобности, соответственно, данное словосочетание не может являться для какого-либо товара ложным и способным ввести в заблуждение потребителя.

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать товарный знак по заявке № 2016749258.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения заявителем представлены дополнения к возражению, существо которых сводится к следующему:

- в каждодневной продаже такого товара как «шоколадное домино» нет, следовательно, нет такого вида товара;

- экспертиза ссылается на сведения в сети Интернет о различных производителях, использующих заявленное обозначение при маркировке кондитерских изделий, однако, все ссылки относятся к производству по заказу любых шоколадных фигурок;

- сеть Интернет может наполняться информацией за очень короткий срок, а заявка подана 26.12.2016, следовательно, информация, дата размещения которой не подтверждена, не может быть принята за основу отказа в регистрации;

- в заявленном обозначении представлена фигурная композиция двух «костей» домино, что делает его запоминающимся и способным выполнять функцию товарного знака, индивидуализировать товары конкретного производителя;

- заявленное обозначение не является описательным в отношении вида, свойства и характеристики товаров, является фантазийным и не воспринимается потребителями как устойчивый оборот или знакомый элемент русского языкового фонда;

- противопоставленные товарные знаки принадлежат разным лицам, что обеспечивает размытие словесного элемента «DOMINO» и не дает возможности потребителю отнести противопоставленные и заявленные обозначения к одному производителю;

- заявитель сокращает перечень товаров 30 класса МКТУ и просит зарегистрировать заявленное обозначение в отношении следующих товаров: *«глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; заменители кофе; заменители кофе растительные; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; какао; какао-продукты; конфеты; кофе; кофе-сырец; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные;*

напитки шоколадные; напитки на базе какао; порошки для мороженого; резинки жевательные; сладости; цикорий (заменитель кофе); чай; чай со льдом; шоколад».

Дополнительно заявителем представлены следующие материалы:

(1) информационная справка, подготовленная по результатам обобщения судебной практики Суда по интеллектуальным правам в качестве суда первой и кассационной инстанций с учетом практики Верховного Суда Российской Федерации по некоторым вопросам, возникающим при оценке доказательств, содержащих информацию, размещенную в сети «Интернет».

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (26.12.2016) поступления заявки № 2016749258 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 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;

3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

В соответствии с подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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 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.

Согласно пункту 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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.

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).

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2016749258



заявлено комбинированное обозначение «», содержащее словесный элемент «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО», выполненный буквами русского алфавита, и изобразительный элемент, напоминающий игральные «кости» домино и расположенный над словесной частью.

Регистрация товарного знака по заявке № 2016749258 испрашивается, согласно сокращению перечня от 08.04.2019, в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ:

30 – *глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; заменители кофе; заменители кофе растительные; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; какао; какао-продукты; конфеты; кофе; кофе-сырец; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки на базе какао; порошки для мороженого; резинки жевательные; сладости; цикорий (заменитель кофе); чай; чай со льдом; шоколад.*

Заявленное обозначение, как указывается заявителем, содержит избирательный элемент в виде игровых «костей» домино.

Согласно информации сети Интернет (например, <https://ru.wikipedia.org/wiki/Домино>) «костяшка» домино представляет собой прямоугольную плитку, длина вдвое больше ширины. Ее лицевая сторона

разделена линией на две квадратные части. Каждая часть содержит от нуля до шести точек.

Словесная часть обозначения представлена словосочетанием «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО», где «ШОКОЛАДНОЕ» – это прилагательное, образованное от существительного «шоколад», определяющего кондитерское изделие в виде застывшей массы какао с сахаром (например, плитка шоколада) или сладкий напиток из порошка этого изделия (см. словари Ушакова и Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/1093122>, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/271086>). Слово «ДОМИНО», сущ., нескл., от итал. «маскарадный наряд, род шелкового охабня с накидкой на голову», употребляется в значениях «человек, одетый в эту одежду, маска, ряженный, окрутник» или «игра в 28 костей с очками» (см. Толковый словарь Даля, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc2p/229934>).

Таким образом, смысловое значение заявленного обозначения в целом заключается в описании «костей» для игры домино, изготовленных с использованием шоколада либо из шоколада. Причем такое смысловое содержание заявленного обозначения является очевидным при впечатлении от него, не требует домысливания и рассуждения.

Указанное обусловлено также совокупностью словесного элемента и реалистичного изображения двух плиток шоколада, выполненных в форме «костей» домино, то есть в форме прямоугольников, лицевая сторона которых разделена линией на две квадратные части в каждом случае. При этом на квадратные части нанесены точки. Впечатление шоколадного изделия поддерживается соответствующей цветовой гаммой изобразительного элемента обозначения, традиционной для шоколадных плиток.

В данном случае заявитель испрашивает регистрацию заявленного обозначения, содержащего изображение вида товара, в отношении этого товара («шоколад»).

Впечатление от изобразительного элемента заявленного обозначения как от реалистичного представления кондитерского изделия следует признать очевидным, а вывод о его неохраноспособности в отношении товара «*шоколад*» – правомерным.

Что касается словесного элемента «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО», то он, в силу своего смыслового содержания, установленного выше, находясь в сочетании с изобразительным элементом, также не может быть признан охраноспособным для товара «*шоколад*», поскольку характеризует вид товара.

Более того, словосочетание «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО», как указано экспертизой, используется различными производителями кондитерских изделий.

Обращение к указанным в заключении по результатам экспертизы заявленного обозначения источникам показало, что, действительно, существуют иные лица, использующие обозначение «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО» для характеристики своей продукции.

Например, на сайте <http://baccarat-estore.ru/node/695> размещено предложение о продаже кондитерского изделия «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО», выполненного в виде игральных «костей» домино. При этом, вопреки доводам заявителя, информация на указанном сайте была размещена ранее 26.12.2016: проверка данного обстоятельства проведена коллегией посредством сервиса <https://web.archive.org>, распечатка архивной копии упомянутой страницы от 16.11.2016 продемонстрирована представителю заявителя на заседании коллегии от 08.04.2019.

Другой сайт (https://choco-tools.ru/shokoladnie-igri/shokoladnie_dominoshki) содержит обозначения «ШОКОЛАДНЫЕ ДОМИНОШКИ» и «ДОМИНО ИЗ ШОКОЛАДА», употребляемые по отношению к такой же кондитерской продукции (кондитерское изделие из шоколада в виде «костей» домино). При этом размещены такие предложения

также до даты подачи заявки № 2016749258 (например, найдена архивная копия страницы от 03.10.2016).

С учетом вышеизложенного, доводы заявителя о соответствии заявленного обозначения пункту 1 статьи 1483 Кодекса в отношении товара «шоколад» не могут быть признаны убедительными.

Что касается выводов экспертизы относительно несоответствия заявленного обозначения пункту 3 статьи 1483 Кодекса, то коллегией учтено сокращение заявителем перечня товаров, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения.



Предполагаемая ложная ассоциация обозначения «» относительно вида товаров *«глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; заменители кофе; заменители кофе растительные; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; какао; какао-продукты; конфеты; кофе; кофе-сырец; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки на базе какао; порошки для мороженого; резинки жевательные; сладости; цикорий (заменитель кофе); чай; чай со льдом»* в заключении экспертизы не подтверждена каким-либо образом. При этом все перечисленные товары могут иметь, например, шоколадный аромат или вкус, что не позволяет признать указанный выше вывод обоснованным для этих товаров.

Таким образом, коллегия не усматривает оснований для вывода о несоответствии заявленного обозначения пункту 3 статьи 1483 Кодекса.

Анализ соответствия заявленного обозначения пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в решении Роспатента от 11.10.2018 установлено на основании вывода о его сходстве до степени смешения со знаками по международным регистрациям №№ 571098 и 430366С, принадлежащими FLARONIS S.A., Бельгия, а также со знаком по международной регистрации № 430366В, принадлежащим Oy Karl Fazer Ab, Финляндия.

Знак по международной регистрации № 571098 представляет собой словесное обозначение «**DOMINO**», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана данному знаку предоставлена в Российской Федерации с приоритетом от 02.07.2008 в отношении товаров 30 класса МКТУ «*café, café soluble, succédanés du café, thé, chocolat, pralines, pâtisserie et confiserie*» (кофе, растворимый кофе, заменители кофе, чай, шоколад, пралине, сладости и кондитерские изделия).

Знак по международной регистрации № 430366С представляет собой словесное обозначение «**Domino**», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана данного знака действует в Российской Федерации с приоритетом от 16.05.1977 в отношении товаров 30 класса МКТУ «*thé*» (чай).

Знак по международной регистрации № 430366В представляет собой словесное обозначение «**Domino**», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана данному знаку на территории Российской Федерации была предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ. Вместе с тем коллегией установлено, что решением Роспатента от 21.04.2010 досрочно полностью прекращена правовая охрана на территории Российской Федерации знака по

международной регистрации № 430366В. Следовательно, противопоставление указанного товарного знака может быть снято.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных знаков по международным регистрациям №№ 571098 и 430366С показал следующее.

В рассматриваемом случае сравниваемые обозначения включают фонетически и семантически тождественные словесные элементы «ДОМИНО» и «DOMINO» (в переводе с английского, немецкого «игра/играть в домино», см. <https://translate.academic.ru/domino/ru/>), наличие которых приводит к ассоциированию сравниваемых обозначений друг с другом в целом.

Несмотря на то, что заявленное обозначение включает в свой состав словосочетание, состоящее из двух слов «ШОКОЛАДНОЕ» и «ДОМИНО», слово «ШОКОЛАДНОЕ» является зависимым, выполняет функцию определения, указывает на признак предмета, характеризуя существительное «ДОМИНО». Следует также учитывать, что рассматриваемое словосочетание не является устойчивым, не закреплено в словарных источниках. Таким образом, правомерным является экспертиза как по словосочетанию в целом, так и по словесному элементу «ДОМИНО».

Доводы заявителя о том, что наличие слова «ШОКОЛАДНОЕ» приводит к фонетическому и смысловому несходству сравниваемых обозначений, не являются убедительными, поскольку «ДОМИНО», в том числе «ШОКОЛАДНОЕ», подразумевает именно игру, в которой используются «костишки». Полное фонетическое вхождение одного обозначения в другое, а также подобие заложенных в обозначения понятий и идей являются основанием для признания фонетического и смыслового сходства сравниваемых обозначений.

Графические отличия, заключающиеся в использовании разных алфавитов и наличии изобразительного элемента в заявленном обозначении, не приводят к выводу о несходстве сравниваемых обозначений, ввиду

превалирования фонетического и смыслового признаков сходства, совокупность которых обеспечивает ассоциирование обозначений «ШОКОЛАДНОЕ ДОМИНО» и «DOMINO» друг с другом в целом.

Доводы заявителя о «размытии» различительной способности элемента «DOMINO» в отношении товаров 30 класса МКТУ, не убедительны, поскольку, как указано выше, правовая охрана знака по международной регистрации № 430366В не действует.

Таким образом, заявленное обозначение и знаки по международным регистрациям №№ 571098 и 430366С являются сходными.

Что касается довода заявителя о существующей практике признания отсутствия сходства подобных обозначений, то она не относится к рассматриваемому случаю. Каждое обозначение уникально и возможность его регистрации рассматривается индивидуально.

Анализ однородности товаров 30 класса МКТУ, в отношении которых заявитель испрашивает правовую охрану заявленного обозначения, перечисленных в возражении, и товаров, в отношении которых действует правовая охрана противопоставленных товарных знаков, показал следующее.

Заявленные товары *«заменители кофе; заменители кофе растительные; какао; какао-продукты; кофе; кофе-сырец; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки на базе какао; цикорий (заменитель кофе); чай; чай со льдом»* однородны товарам *«кофе, растворимый кофе, заменители кофе, чай»*, в отношении которых действует правовая охрана знака по международной регистрации № 571098, и товару *«чай»*, в отношении которого действует правовая охрана знака по международной регистрации № 430366С, по виду, назначению, условиям реализации и кругу потребителей. Кроме того, данные товары обладают признаком взаимозаменяемости и могут быть отнесены потребителями к одному коммерческому источнику.

При этом следует учитывать, что согласно ГОСТ Р 53041-2008 «Изделия кондитерские и полуфабрикаты кондитерского производства. Термины и определения» какао, в том числе какао-продукты, какао-напитки также отнесены к кондитерским изделиям, в отношении которых действует правовая охрана знака по международной регистрации № 571098.

Согласно этому же документу жевательная резинка – сахаристое кондитерское изделие, предназначенное для жевания, изготовленное с применением нерастворимой полимерной основы, которая составляет не менее 16 % и не подлежит проглатыванию, с добавлением или без добавления пищевых добавок, ароматизаторов.

Мороженое – замороженное сладкое кушанье из сливок, сока ягод и т.п. с сахаром (см. Толковый словарь Д.Н. Ушакова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/863538>), понятие включает и замороженные десерты, следовательно, данный продукт может быть отнесен к категории «сладости», указанной в перечне международной регистрации № 571098.

Заявленные товары *«глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; порошки для мороженого; резинки жевательные; сладости; шоколад»* представляют собой кондитерские изделия и сладости, имеют то же назначение, вид и круг потребителей, относятся к общим родовым группам, что и товары *«шоколад, пралине, сладости и кондитерские изделия»*, имеющиеся в перечне противопоставленной международной регистрации № 571098.

С учетом вышеизложенного все товары сокращенного заявителем перечня однородны товарам, имеющимся в перечнях международных

регистраций №№ 571098 и 430366С, правообладателем которых является иное лицо.

Таким образом, заявленное обозначение не соответствует пункту 1 статьи 1483 Кодекса в отношении товаров «шоколад» и не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса в отношении всех товаров 30 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения согласно поданному возражению. При таких обстоятельствах у коллегии не имеется оснований для отмены решения Роспатента от 11.10.2018.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 12.02.2019, оставить в силе решение Роспатента от 11.10.2018.