

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 22.09.2017, поданное ООО «Сарапульский хлебокомбинат», г. Сарапул, Удмуртская Республика (далее - заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) от 06.06.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 30 класса МКТУ, при этом установлено следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2016700277, поданной 11.01.2016, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки, в цветовом сочетании: «коричневый, желтый, оранжевый, розовый, красный и их оттенки».

Согласно материалам заявки заявлено «комбинированное обозначение



, словесный элемент которого «Вкуснодень» выполнен стилизованным шрифтом и состоит из двух корней «Вкус» и «день» и объединенных «но» в одно графическое изображение. Заглавная буква «В» стилизована, в слове «день» мягкий знак изображен в виде солнца с исходящими из него лучами».

Решение Роспатента от 06.06.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров 30 класса МКТУ по заявке № 2016700277 было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение [1] не соответствует

требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения со словесным товарным знаком

**ВКУСНЫЙ ДЕНЬ**

[2], правовая охрана которому была предоставлена ранее на имя: Общества с ограниченной ответственностью «Александров и Ко», Москва, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ по свидетельству № 273595, приоритет от 24.03.2004 (срок действия регистрации товарного знака продлен до 24.03.2024 г.).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 22.09.2017 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 06.06.2017.

Доводы возражения, поступившего 22.09.2017, сводятся к следующему:

- экспертизой неправильно истолкован словесный элемент, поскольку он был определен в два слова «Вкусно день», тогда как в описательной части заявки № 2016700277 словесный элемент определен в одно слово «Вкуснодень»;
- заявленное обозначение [1] состоит из изобразительного и словесного элементов. Словесный элемент «Вкуснодень» выполнен оригинальным шрифтом в коричневом цвете буквами кириллицы с заглавной буквы «В», левая нижняя часть которого «надкусана», последняя буква слова «ь» выполнена в виде солнца с исходящими от него короткими лучами. Словесный элемент «Вкуснодень» расположен ярусно и выполнен в коричневом цвете на фоне кляксы желтого, оранжевого, розового, красного, цветов и их оттенков.
- противопоставленный товарный знак [2] представляет собой словесное обозначение «ВКУСНЫЙ ДЕНЬ», выполненное стандартным шрифтом, заглавными буквами кириллицы в черном цвете на белом фоне;
- словесный элемент «Вкуснодень» состоит из 9 звуков и воспринимается как один элемент, в то время как противопоставленный товарный знак [2] состоит из 10 звуков и из двух слов, которые при произношении не сливаются и воспринимаются как два словесных элемента;
- семантическое значение словесного элемент «Вкусный день» товарного знака [2] - промежуток времени, который характеризуется приятным вкусом и удовольствием

(значения слов «вкусный», «день» приведены в электронном словаре <http://dic.academic.ru>);

- словесный элемент «Вкуснодень» заявленного обозначения [1] состоит из одного цельного слова, семантическое значение которого нейтрально по отношению к заявленным товарам, при этом оно является фантазийным и его толкование невозможно найти в толковых словарях и другой справочной литературе;

- общее впечатление, вид шрифта, изобразительные элементы заявленного обозначения [1] иные, чем у противопоставленного товарного знака [2], что обуславливает различия по графическому критерию сходства сравниваемых обозначений;

- заявителем приведены данные о домене [rostagroexport.ru](http://rostagroexport.ru), сайте <http://www.rostatzroexport.ru>, принадлежащих первоначальному правообладателю (ЗАО «Ростагрозэкспорт», Москва) противопоставленного товарного знака [2] и использованию им обозначения «Вкусный день» в отношении молочной продукции, которая реализуется и продается в молочных отделах магазинов, в специально оборудованной холодильной зоне. На сайте производителя под брендом «Вкусный день» нет ни одного товара, однородного заявленным товарам 30 класса МКТУ заявленного обозначения [1];

- потребитель при выборе товаров 30 класса МКТУ не может спутать сравниваемые обозначения, так как противопоставленный знак [2] не используется для товаров 30 класса МКТУ, которые не требуют хранения при пониженной температуре и реализуются в кондитерских, хлебных отделах;

- сравниваемые обозначения [1] и [2] используются для неоднородных товаров, которые предназначены для различных целей и изготовлены из разных материалов.

На основании изложенного в возражении, поступившем 22.09.2017, содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака в отношении заявленного перечня товаров 30 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих при рассмотрении возражения, поступившего 22.09.2017, считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты приоритета (11.01.2016) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения [1] по заявке № 2016700277 включает в себя вышеуказанный 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

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 требованиям пункта 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 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется

значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (1) – (3) настоящего пункта. Признаки, перечисленные в подпунктах (1) – (3) настоящего пункта, 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 и т.д.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение



[1] является комбинированным, словесный элемент «Вкусно день» выполнен оригинальным шрифтом буквами русского алфавита в две строки. Регистрация заявленного обозначения [1] испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне, в цветовом сочетании: «коричневый, желтый, оранжевый, розовый, красный и их оттенки».

Словесный элемент «Вкусно день» заявленного обозначения [1] выполнен в две строки, поэтому воспринимается и прочитывается в качестве двух словесных элементов. Как известно, при восприятии потребителем комбинированного обозначения, состоящего из изобразительного и словесного элементов, его внимание, как правило, акцентируется на словесном элементе. Словесный элемент к тому же легче запоминается, чем изобразительный. Таким образом, наиболее значимым элементом, определяющим восприятие заявленного обозначения [1] в целом, является

словесный элемент «Вкусно день», который и несет основную индивидуализирующую нагрузку.

## **ВКУСНЫЙ ДЕНЬ**

Противопоставленный товарный знак [2] по свидетельству № 273595, приоритет от 24.03.2004 (срок действия регистрации товарного знака продлен до 24.03.2024 г.) является словесным, выполнен стандартным шрифтом в одну строку заглавными буквами русского алфавита. Согласно Государственному реестру товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации в соответствии с договором об отчуждении исключительного права, зарегистрированного Роспатентом за № РД0228380 от 28.07.2017 правообладателем товарного знака [2] в настоящее время является: ООО «АЛЕКС», Москва. Правовая охрана товарного знака [2] действует, в том числе в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне.

Анализ заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] на тождество и сходство показал следующее.

Сравнительный анализ по фонетическому критерию сходства словесных обозначений заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] показал звуковое тождество начальных частей «ВКУСН-» и существительного «ДЕНЬ», составляющих сравниваемые обозначения. При этом в обозначениях полностью совпадают количество слов (два), все согласные звуки и два гласных звука, расположенные в одинаковой последовательности. Различия в словесных элементах «Вкусно» [1] и «ВКУСНЫЙ» [2] составляют лишь их окончания «-О» [1] и «-ЫЙ» [2], которые не придают сравниваемым элементам другое звучание.

Сравнительный анализ по семантическому критерию сходства словесных обозначений заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] показал подобие заложенных в обозначениях идей, обусловленное лексическим значением наречия «Вкусно», прилагательного «ВКУСНЫЙ», существительного «ДЕНЬ», составляющих сравниваемые обозначения: лакомый день, аппетитный день, часть суток, приносящая ощущение приятного и т.д. (см., например, электронный словарь: <https://dic.academic.ru/>). Изложенное обуславливает сходство сравниваемых обозначений [1] и [2] по семантическому критерию сходства словесных обозначений.

Сравнительный анализ по графическому критерию сходства словесных обозначений заявленного обозначения [1] и противопоставленного товарного знака [2] показал, что использование букв одного алфавита (русский) способствует признанию обозначений сходными.

Таким образом, сравниваемые обозначения [1] и [2] ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В отношении однородности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ коллегия отмечает следующее.

Заявленные товары 30 класса МКТУ «ароматизаторы; бадьян; блины; бриоши; булки; ванилин [заменитель ванили]; ваниль; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вода морская для приготовления пищи; горчица; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе; заменители кофе растительные; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; изделия макаронные; изделия пирожковые; йогурт замороженный; какао; каперсы; карамель; каши молочные; киш; клейковина пищевая; конфеты; конфеты мятные; конфеты лакричные; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; куркума пищевая; кускус; кушанья мучные; лапша; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; леденцы; лепешки рисовые; мальтоза; марципаны; мед; молочко маточное пчелиное; мороженое; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; орех мускатный; пастилки [кондитерские изделия]; патока; перец; печенье; пироги; пицца; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для мороженого; пралине; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; пудинги; пудра для кондитерских изделий; равиоли; резинки жевательные; рис; рулет весенний; сахар;

семя анисовое; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; солод; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; ферменты для теста; тесто миндальное; тортилы; уксус; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; цикорий; чай; чай со льдом; шоколад; экстракт солодовый; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел» идентичны соответствующим товарам 30 класса МКТУ, указанным в перечне противопоставленного товарного знака [2]. Остальная часть заявленных товаров 30 класса МКТУ однородна товарам 30 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [2], поскольку они относятся к одинаковым видовым понятиям («продукция мукомольно-крупяная», «изделия мучные», «изделия кулинарные готовые», «сладкие кушанья, лакомства», «сахара», «чай, кофе, какао и напитки на их основе», «продукты пищевые вспомогательные», «лед, мороженое», «приправы, пряности, специи»), имеют одно назначение (для питания, употребления в пищу, для придания определенных вкусовых качеств продуктам питания), продаются на одинаковых прилавках продуктовых магазинов (бакалея, кондитерские отделы и т.д.) и один круг потребителей.

Изложенное обуславливает принципиальную возможность возникновения у потребителей представления о принадлежности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ одному лицу.

Отсутствие однородности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ, по мнению заявителя, выражается в фактическом использовании сравниваемых обозначений [1] и [2] в отношении неоднородных товаров. Так, по мнению заявителя, противопоставленный товарный знак [2] используется только в отношении молочных продуктов, относящихся к 29 классу МКТУ. Однако, при оценке соответствия/несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса анализу подлежат те товары, которые приведены в сравниваемых перечнях.

На основании проведенного анализа коллегия пришла к заключению о том, что заявленное обозначение [1] и противопоставленный товарный знак [2] являются



сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ заявленного перечня.

Следовательно, вывод, сделанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения [1] в отношении товаров 30 класса МКТУ требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса является правомерным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 22.09.2017, оставить в силе решение Роспатента от 06.06.2017.**