

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 14.10.2020, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ПЕРВЫЙ КАПИТАЛ», г. Армавир (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018750424 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение по заявке №2018750424, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.11.2018, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 32 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 15.06.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 29, 32 и услуг 35 классов МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что включенные в состав заявленного обозначения:

- форма товара, а именно упаковка, форма которой обусловлена исключительно ее функциональным назначением - емкость, в которой реализуется (хранится) товар, не обладает различительной способностью;
- словесные элементы «Молочный коктейль», «шоколад», «Массовая доля жира 2,5%, 200 мл», а также натуралистическое изображение кусочков шоколада, молока, указывают на вид, свойство, состав, назначение товаров и услуг, исходя из выше сказанного, в отношении части заявленных товаров 29 класса МКТУ (коктейли молочные; напитки молочные с преобладанием молока) и части услуг 35 класса МКТУ, таких как: «реклама; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]», а также части услуг 32 класса МКТУ (напитки на основе молочной сыворотки), указанные элементы обозначения, являются неохраняемыми на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В отношении остальной части заявленных товаров 29, 32 классов МКТУ и части услуг 35 класса МКТУ заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака/знака обслуживания на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса, поскольку такая регистрация будет вводить потребителей в заблуждение относительно вида, свойств, состава и назначения заявленных товаров и/или услуг.

Кроме того, за счет подобию заложенных в обозначениях идей, наличием сходных графических элементов, сочетанием цветов и тонов заявленное обозначение может быть воспринято по общему зрительному впечатлению как графически сходное до степени смешения с серией товарных знаков:



- по свидетельству №680406 с приоритетом от 07.12.2017 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [1];



- по свидетельству №660325 с приоритетом от 19.05.2017 в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [2];



- по свидетельству №415588 с приоритетом от 30.06.2009 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [3];



- по свидетельству №314472 с приоритетом от 16.02.2005 в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [4];



- по свидетельству №713688 с приоритетом от 23.08.2018 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [5];



- по свидетельству №701038 с приоритетом от 24.04.2018 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [6];



- по свидетельству №675290 с приоритетом от 29.11.2017 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [7];



- по свидетельству №506259 с приоритетом от 03.07.2012 в отношении товаров 29, 32 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [8];



- по свидетельству №493566 с приоритетом от 30.05.2012 в отношении товаров 29, 32 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [9];



- по свидетельству №492178 с приоритетом от 25.04.2012 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [10];



- по свидетельству №487491 с приоритетом от 25.04.2012 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [11];



- по свидетельству №487490 с приоритетом от 25.04.2012 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [12];



- по свидетельству №487486 с приоритетом от 20.04.2012 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [13];



- по свидетельству №487195 с приоритетом от 06.04.2012 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [14];



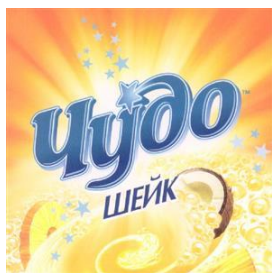
- по свидетельству №487188 с приоритетом от 23.03.2012 в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [15];



- по свидетельству №415351 с приоритетом от 15.07.2009 в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [16];



- по свидетельству №383624 с приоритетом от 06.12.2007 в отношении товаров 29 класса МКТУ, однородных заявленным товарам 29 класса МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [17];



- по свидетельству №318730 с приоритетом от 19.10.2004 в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ [18].

Таким образом, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 29, 32 классов МКТУ и связанных с ними услуг 35 класса 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:

- для признания товарных знаков серией необходимо использование серии товарных знаков, в основе которой лежит один элемент, и очевидно, что правообладателем серии товарных знаков должен быть один правообладатель;
- на имя Общества с ограниченной ответственностью «Вимм-Билль-Данн Продукты Питания», 127591, Москва, Дмитровское ш., 108 зарегистрировано - 14 товарных знаков;
- на имя Общества с ограниченной ответственностью «Вимм-Билль-Данн Продукты Питания», 109028, Москва, Яузский б-р, 16, комн. 306 (указанное экспертизой в уведомлении как правообладатель всех товарных знаков) зарегистрировано - 4 товарных знака;
- ввиду наличия разночтений по адресу регистрации невозможно однозначно установить, что указанные в уведомлении товарные знаки являются знаками одного правообладателя;
- относительно одного общего элемента заявителем усматривается во всех товарных знаках элемент «Чудо»;
- вывод, сделанный экспертизой о сходстве заявленного обозначения с серией противопоставленных товарных знаков, является голословным и несоответствующим действующему законодательству.

С учетом приведенных в возражении доводов заявитель просит отменить решение Роспатента от 15.06.2020 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2018750400 в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 29 класса МКТУ (коктейли молочные; напитки молочные с преобладанием молока) и части услуг 35 класса МКТУ, таких как: реклама; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами], а также части товаров 32 класса МКТУ (напитки на основе молочной сыворотки).

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (19.11.2018) поступления заявки №2018750424 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 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, 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. Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

- общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;
- условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;
- общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

В соответствии с пунктом 35 Правил, указанные в пункте 34 настоящих Правил, элементы могут быть включены в соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем

доминирующего положения, за исключением случаев, предусмотренных пунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса.

Согласно подпункту 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 при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара либо его изготовителя учитывается, что к таким 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 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 43 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

Сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.

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).



Заявленное обозначение , представляет собой объемное обозначение в виде коробки прямоугольной формы. Основной, фоновый, цвет коробки – бордовый. На широких лицевых сторонах расположен изобразительный элемент в виде шоколада. Выше шоколада расположено стилизованное изображение

солнца желтого цвета, от которого вниз к шоколаду располагается стилизованное изображение текущего молока белого цвета. В левом нижнем углу расположен элемент «200 мл» бордового цвета. Вверху расположены словесные элементы «МОЛОЧНЫЙ КОКТЕЙЛЬ ШОКОЛАД», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита белого цвета. На боковых более узких гранях расположены оригинальные геометрические фигуры желтого, голубого, зеленого цветов с белой обводкой. На фигурах находятся неохранные словесные элементы, составляющие описание продукта. Ниже расположен штрих-код. На верхней стороне расположен белый прямоугольник, на котором нанесена техническая информация о дате производства продукта. В углу расположено специализированное отверстие круглой формы для трубочки. Нижняя сторона белого цвета. На ней расположены прямоугольники разных цветов. На стилизованном изображении солнца расположен словесный элемент «Солнышко Кубани», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита красного цвета. Обозначение заявлено в белом, красном, бордовом, желтом, зеленом, голубом, коричневом, черном цветовом сочетании. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 32 и услуг 35 классов МКТУ.

Словесные элементы «МОЛОЧНЫЙ КОКТЕЙЛЬ ШОКОЛАД» являются неохранными на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывают на вид товара, не обладают различительной способностью, следовательно, данным элементам не может быть предоставлена самостоятельная правовая охрана на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем не оспаривается.

Коллегия отмечает, что натуралистическое изображение кусочков шоколада и молока, указывают на вид, свойство, состав, назначение заявленных товаров и услуг, в связи с чем, являются неохранными элементами обозначения на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, что заявителем не оспаривается.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В связи с тем, что заявитель выразил согласие с ограничением заявленного перечня товаров 29, 32 классов МКТУ, исключив из него товары 29, 32 классов МКТУ,

которые не имеют отношение к молочным напиткам, основания о несоответствии заявленного обозначения пункту 3 статьи 1483 Кодекса могут быть сняты.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 29, 32 и связанных с ними услуг 35 классов МКТУ основано на наличии сходных до степени смешения знаков [1-18].



Противопоставленный знак [1] представляет собой объемное обозначение, представляющее собой бутылку, на которой расположены натуралистические изображения ягод клубники на фоне стилизованного изображения молока. Верхняя часть бутылки выполнена в красном цвете, где расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Знак выполнен в белом, сером, зеленом, светло-зеленом, красном, малиновом, розовом, желтом цветовом сочетании. Натуралистические изображения ягод, форма бутылки являются неохраняемыми элементами товарного знака. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05, 29 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [2] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение стакана с молоком и клубникой. Знак выполнен в малиновом, белом, зеленом, салатном, сером, красном, розовом, светло-коричневом, желтом, голубом, светло-голубом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05, 29, 32 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [3] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение стакана с трубочкой, в котором изображен молочный напиток с клубникой. Знак выполнен в малиновом, белом, голубом, розовом, красном, желтом, зеленом, светло-зеленом, розово-сиреневом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [4] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположены: стилизованное изображение йогурта с элементами клубники и словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположен словесный элемент «ЛАНЧ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Знак выполнен в белом, красном, розовом, желтом, синем, голубом, бледно-голубом цветовом сочетании. Словесный элемент «ЛАНЧ» является неохраняемым элементом товарного знака. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05, 29, 30, 32 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [5] представляет собой объемное обозначение, представляющее собой бутылку, на которой расположены натуралистические изображения фруктов на фоне стилизованного изображения молока. Верхняя часть

бутылки выполнена в красном цвете, где расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. В средней части бутылки расположены словесные элементы «Гавайский микс», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Знак выполнен в красном, белом, сером, светло-зеленом, зеленом, темно-зеленом, желтом, светло-желтом, розовом, светло-коричневом, бежевом цветовом сочетании. Натуралистические изображения ягод, форма бутылки являются неохраняемыми элементами товарного знака. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный знак [6]  представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение йогурта с ягодами. Знак выполнен в белом, черном, светло-сером, сером, зеленом, светло-зеленом, красном, малиновом, розовом, синем, голубом, желтом цветовом сочетании. Натуралистические изображения ягод, слово «йогурт» являются неохраняемыми элементами товарного знака. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный знак [7]  представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение молочного продукта с ягодами. Знак выполнен в белом, черном, темно-сером, сером, зеленом, светло-зеленом, красном, малиновом, розовом цветовом сочетании. Натуралистические изображения ягод являются неохраняемыми

элементами товарного знака. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05, 29 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [8] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение стакана с молочным продуктом, вокруг которого расположены цветки ванили. Знак выполнен в темно-красном, красном, розовом, белом, черном, светло-зеленом, зеленом, сером, светло-сером, кремовом, бежевом, желтом, светло-коричневом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05, 29, 30, 32 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [9] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение чашки с напитком, около которой расположены два кусочка белого шоколада. Знак выполнен в темно-красном, красном, розовом, белом, светло-сером, светло-зеленом, зеленом, бежевом, золотистом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [10] представляет объемное обозначение в виде упаковки для йогурта, на крышке которого, в верхней части, расположен

словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение фруктов в йогурте. Фронтальная часть упаковки повторяет изображения, которые помещены на крышку. Знак выполнен в белом, темно-красном, светло-зеленом, оранжевом, черном, коричневом, светло-коричневом, бежевом, светло-сером цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный знак [11] представляет объемное обозначение в виде упаковки для йогурта, на крышке которого, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение ягод клубники в йогурте. Фронтальная часть упаковки повторяет изображения, которые помещены на крышку. Знак выполнен в белом, темно-красном, светло-зеленом, красном, розовом, бежевом, светло-сером цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный знак [12] представляет объемное обозначение в виде упаковки для йогурта, на крышке которого, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение ягод в йогурте. Фронтальная часть упаковки повторяет изображения, которые помещены на крышку. Знак выполнен в темно-красном, белом, светло-зеленом, красном, розовом, желтом, светло-сером, черном, сером цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный знак [13] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение молочного продукта с ягодами. Знак выполнен в темно-красном, красном, розовом, белом, светло-сером, сером, черном, светло-зеленом, зеленом, темно-синем, синем, голубом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [14] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение молочного продукта с фруктами. Знак выполнен в розовом, белом, светло-сером, темно-красном, красном, желтом, светло-зеленом, зеленом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный знак [15] представляет собой объемное обозначение, представляющее собой бутылку, на которой расположены изображения фруктов на фоне стилизованного изображения молока. Верхняя часть бутылки выполнена в красном цвете, где расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Знак выполнен в белом, темно-красном, красном, светло-зеленом, светло-сером, желтом, бледно-

желтом, бледно-зеленом, черном цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [16] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположено стилизованное изображение чашки с напитком, вокруг которой расположены изображения темного шоколада. Знак выполнен в малиновом, белом, голубом, коричневом, темно-коричневом, розовом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ.



Противопоставленный знак [17] представляет собой объемное обозначение, представляющее собой бутылку, на которой расположены стилизованные изображения ягод. Верхняя часть бутылки выполнена в красном цвете, где расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Знак выполнен в белом, розовом, светло-розовом, синем, голубом, светло-коричневом, зеленом, светло-зеленом, бежевом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный знак [18] представляет собой этикетку, на фоне которой, в верхней части, расположен словесный элемент «Чудо», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита; в нижней части расположен словесный элемент «ШЕЙК», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Знак выполнен в белом, синем, тёмно-синем, голубом, светло-голубом, жёлтом, оранжевом, жёлто-коричневом, светло-коричневом, коричневом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05, 29, 32 классов МКТУ.

Противопоставленные товарные знаки [1-18] представляют собой серию знаков, принадлежащих одному правообладателю (ОАО «Вимм-Билль-Данн Продукты Питания», Москва).

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

При проведении сопоставительного анализа заявленного обозначения и противопоставленных знаков [1-18] было установлено, что в заявленное обозначение входят словесные элементы «Солнышко Кубани», которые расположены в центральной верхней части упаковки. Данные элементы являются оригинальными фантазийными элементами, которые в силу своего расположения, в первую очередь, будут привлекать внимание потребителей при восприятии анализируемого обозначения и легко запоминаться, так как четко прочитываются и находятся отдельно от всех остальных элементов обозначения, в связи с чем, данные элементы несут основную индивидуализирующую нагрузку.

Противопоставленные товарные знаки [1-18] объединены словесным элементом «Чудо», который присутствует на всех противопоставленных знаках и несет основную индивидуализирующую нагрузку, поскольку является фантазийным и легко

запоминаемым элементом обозначений, по которому потребители идентифицируют продукцию.

При этом, словесный элемент «Чудо» не может быть соотнесен со словесными элементами «Солнышко Кубани».

Таким образом, сравниваемые знаки несут различную смысловую нагрузку, что способствует их различному восприятию потребителем.

При этом, сравниваемые знаки различаются и визуально, в первую очередь, за счет разного количества входящих в них элементов и композиционного решения, поскольку в данных знаках использованы различные шрифты, различные изобразительные элементы, которые занимают существенную площадь в знаках и формируют совершенно различные образы, что вносит дополнительное различие в общее зрительное впечатление, производимое сравниваемыми обозначениями.

Кроме того, коллегией было учтено то, что упаковки, в которых используются изображения фруктов и ягод, шоколада, а также изображение молочной продукции на упаковке товаров достаточно частое явление. Подобным оформлением производители показывают потребителю качественные характеристики товаров (со вкусом чего йогурт, молочный напиток и т.п.). Таким образом, набор элементов, включающий изображения ягод, фруктов, шоколада, кофейных зерен, молочных продуктов, является слабым для товаров, которые относятся к молочным продуктам, в виду чего, подобные упаковки используются различными хозяйствующими субъектами,

например,





все вышеуказанные упаковки предназначены для молочной продукции.

Кроме того, во многих упаковках использована схожая цветовая гамма, то есть, для молочной продукции с ягодами используется, как правило, красная, розовая, белая гамма, для молочной продукции с содержанием шоколада, используется коричневая, белая, бежевая гамма, для молочной продукции со вкусом ванили, используется бежевая, желтая, белая цветовая гамма и т.д.

Таким образом, изображение молочной продукции с цветами и палочками ванили, входящее в заявленное обозначение, является распространенным для характеристики молочной продукции со вкусом ванили.

Исходя из вышеизложенного следует, что заявленное обозначение будет идентифицироваться потребителями, прежде всего, по словесным элементам «Солнышко Кубани», тогда как противопоставленные товарные знаки — по словесному элементу «Чудо», следовательно, сравниваемые обозначения по-разному воспринимаются потребителем, что свидетельствует об отсутствии их ассоциирования между собой, то есть об отсутствии сходства.

В отношении однородности заявленных товаров 29, 32 и услуг 35 классов МКТУ и противопоставленных им товаров 29, 32 классов МКТУ противопоставленных знаков [1-18] коллегия отмечает следующее.

Товары 29 класса МКТУ «коктейли молочные; напитки молочные с преобладанием молока» и связанные с ними услуги 35 класса МКТУ «реклама; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» заявленного обозначения являются однородными с товарами 29 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1-18], поскольку совпадают по роду/виду (молочная продукция), имеют одинаковое назначение, круг потребителей и условия реализации.

Товары 32 класса МКТУ «напитки на основе молочной сыворотки» и связанные с ними услуги 35 класса МКТУ «реклама; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» заявленного обозначения являются однородными с товарами 29, 32 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков [1-18], поскольку совпадают по роду/виду (молочные напитки), имеют одинаковое назначение, круг потребителей и условия реализации.

Однородность товаров и услуг заявителем не оспаривается.

Однако, при установленном несхождении заявленного обозначения с противопоставленными знаками [1-18] вывод об однородности товаров и услуг не повлияет на отсутствие смешения знаков в гражданском обороте.

Таким образом, основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении, указанного выше перечня товаров 30 класса МКТУ отсутствуют.

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

удовлетворить возражение, поступившее 14.10.2020, отменить решение Роспатента от 15.06.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2018750424.