

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный №59454, рассмотрела поступившее 25.04.2025 возражение, поданное Индивидуальным предпринимателем Разиньковым Егором Вячеславовичем, город Калининград (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2024721916 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Заявленное обозначение «» по заявке №2024721916 с приоритетом от 01.03.2024 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 32, 34, 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 28.02.2025 о государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ, а в отношении товаров 34 и услуг 35 класса МКТУ было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку является сходным до степени смешения с товарными знаками:

- «KIWI» [1] по международной регистрации №1580825 с приоритетом от 11.03.2021, на имя Vapour International d.o.o., Республика Хорватия, в отношении однородных товаров 34 класса МКТУ;

- «**QIWI**», «», «» [2-4] с серией товарных знаков по свидетельствам №809996 с приоритетом от 20.07.2020, №702473 с приоритетом от 23.08.2018, №452625 с приоритетом от 18.02.2011, зарегистрированной на имя КИВИ ПиЭлСи, Кипр, в отношении услуг 35 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35 класса МКТУ.

Вместе с тем, словесные элементы «RED KIWI» («red kiwi» – в переводе с англ. языка - красное киви — редкий и очень вкусный сорт киви из Азии. Отличается от других видов мякотью красноватого оттенка, большей мягкостью и сладостью с более выраженным ягодным вкусом, см. Интернет, <https://context.reverso.net/%D0%BF%D0%B5%D1%80%D0%B5%D0%B2%D0%BE%D0%B4/%D0%B0%D0%BD%D0%B3%D0%BB%D0%B8%D0%B9%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9-%D1%80%D1%83%D1%81%D1%81%D0%BA%D0%B8%D0%B9/red+kiwi,https://www.mk-kamchatka.ru/economics/2023/01/07/na-kamchatke-v-prodazhe-rovavilis-krasnye-kivi.html>) являются неохраняемыми для всех товаров 32 класса МКТУ и для части товаров 34 класса МКТУ (а именно: «*ароматизаторы для табака, кроме эфирных масел; ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел; коробки с увлажнителем для сигар; растворы жидкие для электронных сигарет; сигареты электронные; сигареты, папиросы; сигареты, содержащие заменители табака, не для медицинских целей; сигариллы; сигары; спреи для полости рта для курящих; табак; табак жевательный; табак нюхательный; травы курительные; фильтры для сигарет*»), поскольку указывают на свойства и состав товаров на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

- словесный элемент «red kiwi» является охраноспособным для всех заявленных товаров и услуг 32, 34 и 35 классов МКТУ и не противоречит положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса;

- заявитель согласен, что основную семантическую нагрузку несет в себе словесный элемент «киви», однако обращает внимание, что данный словесный элемент имеет большое количество значений, и не сводится к одному толкованию в разрезе термина «фрукт»;

- заявителем по заявке под №2024721916 в словесный элемент «red kiwi» был заложен смысл: красная птица киви, что коррелирует с изобразительным элементом заявленного на регистрацию обозначения;

- заявленное на регистрацию комбинированное обозначение следует рассматривать в целом, с учетом изобразительного элемента, как фантазийное обозначение, имеющее уникальный смысл;

- заявителем приводятся примеры регистраций аналогичных обозначений;

- отсутствует сходство между заявленным на регистрацию обозначением и товарным знаком «KIWI» по международной регистрации №1580825;

- заявленное на регистрацию комбинированное обозначение содержит словесный и изобразительный элементы. При этом стоит обратить внимание, что большую часть пространства занимает именно изобразительный элемент, который безусловно привлекает внимание потребителей;

- имеет место существенное графическое, фонетическое, семантическое различие сравниваемых противопоставленного словесного товарного знака по международной регистрации №1580825 и заявленного на регистрацию комбинированного обозначения;

- отсутствует сходство между заявленным на регистрацию обозначением и серией товарных знаков по свидетельствам под №№809996, 702473, 452625;

- правообладателем товарных знаков под №№ 452625, 702473 и 809996 является КИВИ ПиЭлСи, Кипр, а именно: известная российская и международная группа компаний, которая предоставляет платежные и финансовые сервисы в России и в других странах;

- индивидуальный предприниматель Разиньков Егор Вячеславович занимается розничной торговлей. Основные товары - напитки, табак и табачные изделия;

- у потребителя отсутствуют основания ассоциировать торговую точку с финансовой компанией.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2024721916 в отношении всех товаров и услуг 32, 34, 35 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (01.03.2024) поступления заявки №2024721916 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).

В соответствии с пунктом 1 (3) 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.

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса.

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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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.

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.

В соответствии с пунктом 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.

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 «» является комбинированным, включает словесный элемент «RED KIWI» и изобразительный элемент в виде изображения птицы киви. Обозначение заявлено в красном и белом цветовом сочетании. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров и услуг 32, 34, 35 классов МКТУ.

Анализ обозначения на предмет его соответствия требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словосочетание «RED KIWI» (в переводе с англ. – «красное киви», см. <https://www.multitran.com/m.exe?ll1=1&ll2=2&s=RED+KIWI>) является прямым названием редкого сорта киви с характерной красноватой мякотью. Изображение птицы киви, являющейся тезкой фрукта, лишь усиливает прямую ассоциацию с фруктом киви, поскольку фрукт киви получил своё название в честь птицы киви.

Также стоит отметить, что все известные виды птиц киви имеют оперение бурого или серого цвета, а не красного.

Для всех товаров 32 класса МКТУ словесный элемент «RED KIWI» будет восприниматься потребителем как прямое указание на вкус, аромат или основной состав продукта. Обозначение описывает свойство товара – «вкус красного киви» или «напиток из красного киви», что делает его неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

Применительно к товарам 34 класса МКТУ, а именно для товаров *«ароматизаторы для табака, кроме эфирных масел; ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел; коробки с увлажнителем для сигар; растворы жидкие для электронных сигарет; сигареты электронные; сигареты, папиросы; сигареты, содержащие заменители табака, не для медицинских целей; сигариллы; сигары; спреи для полости рта для курящих; табак; табак жевательный; табак нюхательный; травы курительные; фильтры для сигарет»*, словесный элемент «RED KIWI» будет восприниматься как указание на вкусовые свойства продукта. Потребитель будет ожидать, что товар будет иметь вкус и аромат фрукта «красное киви». Таким образом, обозначение прямо описывает характеристику товаров, что делает его неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

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

Противопоставленный знак [1] «KIWI» является словесным, выполнен стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена, в том числе, в отношении товаров 34 класса МКТУ.

Заявленному обозначению противопоставлена серия товарных знаков [2-4] « **QIWI** », «  **QIWI** », «  **QIWI** », объединенная словесным элементом «QIWI». Правовая охрана знакам предоставлена, в том числе, в отношении услуг 35 класса МКТУ.

В комбинированном обозначении, состоящем из изобразительного и словесного элементов, основным элементом является словесный элемент, так как он легче запоминается, чем изобразительный, и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения. Таким образом, наиболее значимыми элементами заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [3-4] являются словесные элементы «RED KIWI» / «QIWI», поскольку именно они обуславливают индивидуализирующую способность обозначения в целом.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] показал, что обозначения включают в себя фонетически и семантически тождественный словесный элемент «KIWI», который и несет основную индивидуализирующую функцию в указанных знаках.

Семантическое сходство обусловлено совпадением основного индивидуализирующего словесного элемента противопоставленного товарного знака с одним из элементов заявленного обозначения, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение, а именно элемент «KIWI» - «киви (фрукт); киви (нелетающая птица)» (см. <https://www.multitrans.com/m.exe?s=KIWI&l1=1&l2=2>).

Ввиду того, что сопоставляемые словесные элементы заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] выполнены буквами латинского алфавита, можно сделать вывод об их графическом сходстве. Некоторые графические отличия носят второстепенный характер, поскольку фонетическое сходство превалирует.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [2-4] показал, что обозначения включают в себя фонетически сходные словесные элементы «KIWI» / «QIWI». Сочетание букв «QI-» в английской и латинской транскрипции традиционно читается как [ки-], что приводит к полному совпадению звучания словесных элементов противопоставленных знаков [2-4] и словесного элемента «KIWI». Наличие в составе заявленного обозначения описательного элемента «red», обозначающего красный цвет, не оказывает существенного влияния на общее фонетическое впечатление и не устраняет сходство до степени смешения,

возникающее между тождественно звучащими доминирующими элементами «KIWI» и «QIWI».

Слово «QIWI» не имеет самостоятельного смыслового значения в русском и большинстве европейских языков. Данное обстоятельство устраняет возможность его сопоставления по семантике со словом «KIWI», следовательно, данный критерий не подлежит применению.

Имеющиеся визуальные различия заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [2-4] имеют второстепенное значение, ввиду превалирования фонетического критерия сходства.

Наличие серии товарных знаков [2-4] (то есть группы вариантов товарных знаков, объединенных единым словесным элементом), принадлежащих одному лицу, может вызвать у потребителя представление о принадлежности заявленного обозначения правообладателю противопоставленных товарных знаков, как продолжение данной серии обозначений.

Таким образом, факт наличия серии знаков, объединенных общим словесным элементом, входящим в состав заявленного обозначения, усиливает вероятность смешения сопоставляемых обозначений на рынке.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [1-4] являются сходными.

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

Товары 34 класса МКТУ *«ароматизаторы для табака, кроме эфирных масел; ароматизаторы для электронных сигарет, кроме эфирных масел; баллончики газовые для зажигалок; бумага абсорбирующая для курительных трубок; бумага сигаретная, папиросная; зажигалки для прикуривания; кальяны; кисеты для табака; книжечки папиросной бумаги; коробки с увлажнителем для сигар; коробки спичечные; кремни; мундштуки для сигар; мундштуки для сигарет; наконечники мундштуков для сигарет; наконечники янтарные мундштуков для сигарет и сигар; пепельницы; плевательницы для табака; подставки для курительных трубок; приспособления для чистки курительных трубок; растворы жидкие для*

электронных сигарет; резак для сигар; сигареты электронные; сигареты, папиросы; сигареты, содержащие заменители табака, не для медицинских целей; сигариллы; сигары; сосуды для табака; спичечницы; спички; спреи для полости рта для курящих; табак; табак жевательный; табак нюхательный; табакерки; травы курительные*; трубки курительные; устройства карманные для скручивания сигарет, папирос; фильтры для сигарет; фитили для сигаретных зажигалок; части папиросной гильзы без табака; ящики для сигар; ящики для сигарет, папирос», заявленного обозначения являются однородными с товарами 34 класса МКТУ «*personal oral vaporizers for smokers and electronic cigarettes, and flavourings and solutions therefor; oral vaporizers for smokers; holders for electronic cigarettes; smokeless cigarette vaporizer pipes; cigarette filters; mouthpieces for cigarettes; electronic cigarette cases; electronic cigarette boxes; electronic cigarette cleaners; electronic cigarette cartomizers; cartridges for electronic cigarettes; cartridges sold filled with chemical flavorings in liquid form for electronic cigarettes; smoking sets for electronic cigarettes; electronic cigarette liquid (e-liquid) comprised of vegetable glycerin; electronic cigarette liquid (e-liquid) comprised of propylene glycol; electronic cigarette liquid (e-liquid) comprised of flavorings in liquid form used to refill electronic cigarette cartridges; smokers' articles* (перевод: персональные оральные испарители для курильщиков и электронных сигарет, а также ароматизаторы и растворы для них; спреи для полости рта для курящих; держатели для электронных сигарет; трубки вапорайзеров бездымных сигарет; фильтры для сигарет; мундштуки для сигарет; футляры для электронных сигарет; коробки для электронных сигарет; очистители для электронных сигарет; картомайзеры для электронных сигарет; картриджи для электронных сигарет; картриджи, заполненные химическими ароматизаторами в жидкой форме для электронных сигарет; наборы курительные для электронных сигарет; жидкость для электронных сигарет [е-жидкость], состоящая из растительного глицерина; жидкость для электронных сигарет [е-жидкость], состоящая из пропиленгликоля; жидкость для электронных сигарет [е-жидкость], состоящая из ароматизаторов в жидкой форме, используемая для заправки картриджей электронных сигарет; принадлежности курительные)» противопоставленного знака [1], поскольку

относятся к табачной продукции, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Услуги 35 класса МКТУ заявленного обозначения и услуги 35 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [2-4] либо идентичны, либо относятся к одним родовым группам (услуги в области рекламы; услуги по продвижению товаров и услуг; услуги по исследованию рынка и общественного мнения; услуги конторские и секретарские; услуги кадровые; услуги в сфере бизнеса; услуги информационно-справочные; услуги по аренде торгового и офисного оборудования; услуги посреднические), имеют общее назначение, имеют общий круг потребителей, что свидетельствует об их однородности.

В возражении заявителем однородность товаров и услуг не оспаривается.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение и противопоставленные ему товарные знаки [1-4] являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 34 класса МКТУ и услуг 35 класса МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Доводы заявителя в отношении существующей практики регистрации товарных знаков не приводят к иным выводам коллегии. Делопроизводство по каждой заявке ведется независимо с учетом всех обстоятельств дела.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 25.04.2025, оставить в силе решение Роспатента от 28.02.2025.