

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 07.09.2021 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Тётя Рут», г. Воронеж (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2020710338, при этом установила следующее.



Словесное обозначение «» по заявке №2020710338 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 02.03.2020 на имя заявителя в отношении товаров и услуг 31, 35, 44 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 07.05.2021 было принято решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 31 класса МКТУ и части заявленных услуг 44 класса МКТУ *«аренда ульев; бани общественные для гигиенических целей; бани турецкие; больницы; ваксинг; восковая депиляция; дезинтоксикация токсикоманов; диспансеры; дома с сестринским уходом; имплантация волос; консультации медицинские для людей с*

ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; лечение с помощью животных [зоотерапия]; логопедия; маникюр; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; обследование медицинское; ортодонтия; осеменение искусственное; паллиативная помощь; парикмахерские; пирсинг; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; разведение животных; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; салоны красоты; санатории; скрининг; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; стоматология; татуирование; услуги бальнеологических центров; услуги банка человеческих тканей; услуги в области аквакультуры; услуги в области ароматерапии; услуги визажистов; услуги домов для выздоравливающих; услуги домов отдыха; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги по исправлению дефектов речи; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги психологов; услуги саун; услуги соляриев; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хирургия пластическая; хосписы; центры здоровья». В отношении другой части заявленных услуг 44 класса МКТУ «аренда животных для садоводства; восстановление лесных массивов; дизайн ландшафтный; изготовление венков [искусство цветочное]; огородничество; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; составление цветочных композиций; уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги питомниководов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства,

аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; уход за газонами; хирургия растений» и всех услуг 35 класса МКТУ товарному знаку было отказано в регистрации по основаниям, предусмотренным требованиями пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения в отношении однородных товаров (услуг) с зарегистрированными на имя иных лиц товарными знаками, имеющими более ранний приоритет, а именно:



- с комбинированным товарным знаком «» [1] (свидетельство №716832 с приоритетом от 29.03.2018), зарегистрированным для однородных услуг 35, 44 классов МКТУ на имя Дмитриевой Светланы Сергеевны, 163000, г. Архангельск, ул. Урицкого, д. 49, корп. 1, кв. 78;

- с комбинированным товарным знаком « **БУКЕТОРИЯ**» [2] (свидетельство №612607 с приоритетом от 06.07.2015), зарегистрированным для однородных услуг 35, 44 классов на имя Исмагиловой Ирины Юрьевны, 420124, Республика Татарстан, г. Казань, ул. Чистопольская, 40, кв. 215.

Кроме того, в заключении по результатам экспертизы отмечается, что, несмотря на доводы возражения, у экспертизы не имеется основания для отнесения его к неохраняемым элементам.

В поступившем возражении и дополнении к нему от 17.11.2021 заявитель выразил свое несогласие с доводами заключения по результатам экспертизы, при этом основные аргументы в защиту регистрации товарного знака по заявке №2020710338 сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [1], [2] отличаются друг от друга по признакам фонетического сходства, поскольку состоят из различного буквенного состава и имеют абсолютно различное произношение и звучание с учетом всех входящих в их состав элементов;

- сопоставляемые обозначения не сходны графически, поскольку в целом производят разное общее зрительное впечатление;

- противопоставленные товарные знаки не имеют семантического значения, а в заявленном обозначении создан яркий смысловой образ, который в целом воспринимается потребителем как «место, где создает букеты родная, близкая тетя, по имени Рут, основная смысловая нагрузка делается именно на словесный элемент «Тетя Рут»;

- с учетом графических, фонетических и семантических (отсутствие смыслового значения у противопоставленного товарного знака) различий сравниваемых обозначений можно сделать вывод об их отсутствии сходства до степени смешения;

- экспертизой были проигнорированы доводы заявителя о том, что смысловая нагрузка падает на словесный элемент «Тетя Рут», а не на слово «БУКЕТЕРИЯ», в связи с которым противопоставлялись товарные знаки [1], [2];

- заявитель также считает необоснованным аргумент о невозможности



изменения заявленного обозначения на следующее «» путем исключения из его состава спорного словесного элемента «БУКЕТЕРИЯ»;

- исключение словесного элемента «БУКЕТЕРИЯ», не являющегося доминирующим элементом заявленного обозначения, не относится к существенным изменениям и является допустимым, поскольку не затрагивает восприятие всего обозначения в целом, не влияет на композицию заявленного обозначения, на его фонетику и семантику.

С учетом изложенного заявитель ходатайствует о внесении изменений в заявленное обозначение, просит изменить оспариваемое решение Роспатента от



07.05.2021 и зарегистрировать товарный знак «» по заявке №2020710338 для всех заявленных товаров и услуг 31, 35, 44 классов МКТУ.

На заседании коллегии, состоявшемся 18.11.2021, были выявлены дополнительные обстоятельства в рамках требований пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, препятствующие регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для более широкого перечня товаров 31 класса МКТУ *«венки из живых цветов; дерн натуральный; деревья; деревья пальмовые; елки новогодние; композиции из необработанных фруктов; крапива; кустарники; кусты розовые; пальма [листья пальмовые]; лозы виноградные; луковицы цветов; проростки ботанические; рассада; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей; семена для посадки; хмель; тростник сахарный; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей»*, которые признаны однородными услугам 44 класса МКТУ *«изготовление венков [искусство цветочное]; составление цветочных композиций»*, «дизайн ландшафтный», приведенным в перечнях противопоставленных товарных знаков [1], [2] по свидетельствам №716832, №612607.

Заявитель, надлежащим образом ознакомленный с дополнительными обстоятельствами на заседании коллегии, поддержал ранее изложенные им доводы возражения.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (02.03.2020) поступления заявки №2020710338 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).

Согласно пункту 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.

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

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

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 требованиями подпункта 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.

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.

В соответствии с положениями пункта 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 положениями пункта 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными 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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Согласно пункту 43 Правил 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 пунктах 42 и 43 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 «» по заявке №2020710338 с приоритетом от 02.03.2020, предназначенное для индивидуализации товаров и услуг 31, 35, 41 классов МКТУ, является комбинированным, включает расположенные друг под другом выполненные буквами русского алфавита в оригинальной графической манере словесные элементы «БУКЕТЕРИЯ», «тётя», «Рут». Словесный элемент «БУКЕТЕРИЯ» расположен над дугообразной линией и заключен в кавычки.

Согласно оспариваемому решению Роспатента препятствием для



государственной регистрации товарного знака «» в части заявленных услуг 35, 44 классов МКТУ явилось его несоответствие требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса в связи с наличием у иных лиц исключительного права на товарные знаки [1], [2] с более ранним приоритетом, включающие индивидуализирующие элементы «БУКЕТЕРИЯ» и «БУКЕТОРИЯ».



Противопоставленный товарный знак «» [1] по свидетельству №716832 с приоритетом от 29.03.2018 является комбинированным, включает в свой состав словесные элементы «БУКЕТЕРИЯ» и «СТУДИЯ ФЛОРИСТИКИ И ДИЗАЙНА», выполненные буквами русского алфавита, где словесный элемент «БУКЕТЕРИЯ» выполнен в оригинальной графической манере, а «СТУДИЯ ФЛОРИСТИКИ И ДИЗАЙНА» – в стандартной. Так, буква «У» в слове «БУКЕТЕРИЯ» стилизована под ветку растения с листочками. Словесный элемент «СТУДИЯ ФЛОРИСТИКИ И ДИЗАЙНА» в составе товарного знака [1] указан в качестве неохраняемого. Товарный знак [1] по свидетельству №716832 зарегистрирован для услуг 35, 44 классов МКТУ.

Противопоставленный товарный знак « **БУКЕТОРИЯ**» [2] по свидетельству №612607 с приоритетом от 06.07.2015 является комбинированным, включает изобразительный элемент в виде стилизованного цветка и словесный

элемент «БУКЕТОРИЯ», выполненный жирным шрифтом буквами русского алфавита. Товарный знак [2] по свидетельству №612607 зарегистрирован, в частности, для услуг 35, 44 классов МКТУ.



Сопоставительный анализ заявленного обозначения «



противопоставленных товарных знаков «

» [1], «  **БУКЕТОРИЯ** » [2] на предмет их сходства показал следующее.

При анализе сходства товарных знаков и однородности товаров, для сопровождения которых они предназначены, принимается во внимание сложившаяся правоприменительная судебная практика, сформулированная в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации». Так, для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения. При установлении сходства учитывается, в отношении каких элементов имеется сходство – сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения.



Заявленное обозначение «  » включает в свой состав следующие индивидуализирующие словесные элементы, а именно, фантазийный элемент «БУКЕТЕРИЯ», отсутствующий в качестве лексической единицы в русском языке, и словосочетание «тётя Рут» (где «тётя» - 1. сестра отца или матери по отношению к племянникам; тётка; 2. жена дяди по отношению к его племянникам; 3. знакомая женщина среднего возраста (употребляется только в сочетании с именем собственным, см. Современный толковый словарь Ефремовой, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/efremova/253884/Тетя>; «Рут» - женское имя, см. Словарь личных имен, https://dic.academic.ru/dic.nsf/personal_names/4087/Рут), вызывающий ассоциации с женщиной по имени Рут.

Следует отметить, что словесный элемент «БУКЕТЕРИЯ» не представляется возможным отнести к слабым элементам заявленного обозначения, как это полагает заявитель, поскольку определенной семантики этого обозначения и общеупотребимости этого обозначения для областей деятельности, к которым относятся заявленные товары и услуги, коллегией не выявлено. Указанное обуславливает вывод о том, что обозначение «БУКЕТЕРИЯ» обладает индивидуализирующей способностью наравне со словесным элементом «тётя Рут».

При этом следует отметить, что словесные элементы «БУКЕТЕРИЯ» и «тётя Рут» не образуют в совокупности какую-либо осмысленную фразу, выполнены в разной графической манере, не связаны друг с другом композиционно, следовательно, воспринимаются независимо друг от друга, предопределяя необходимость проведения анализа каждого из этих слов в отдельности.

В свою очередь противопоставленные товарные знаки [1], [2] в качестве индивидуализирующих словесных элементов включают в свой состав, как указано выше, фантазийные слова «БУКЕТЕРИЯ» и «БУКЕТОРИЯ».

Фантазийный характер указанных словесных элементов заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков обуславливает вывод о

невозможности установить их смысловую составляющую, следовательно, значение семантического критерия сходства в данном случае нивелируется.

Относительно графического критерия сходства сравниваемых обозначений следует указать, что индивидуализирующий словесный элемент заявленного обозначения «БУКЕТЕРИЯ» выполнен в стандартном шрифтовом исполнении. В этой связи визуальный признак сходства, как и семантический, при сравнении заявленного обозначения и противопоставлений [1], [2] не является определяющим, обуславливая вывод о том, что основным критерием сходства в данном случае выступает фонетический признак сходства.

Сходство сравниваемых обозначений в звуковом отношении предопределяет возможность их столкновения в гражданском обороте при маркировке однородных товаров и услуг, и как следствие, возникновения у потребителя представления о том, что сопоставляемые средства индивидуализации принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника.

Фонетическое сходство между индивидуализирующими словесными элементами «БУКЕТЕРИЯ» / «БУКЕТОРИЯ» заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1], [2] обусловлено одинаковым количеством слогов (пять слогов), ударением на третий слог, тождеством звучания начальных частей и конечных частей сравниваемых обозначений [букет-] и [-рия]. Сравнимые обозначения характеризуются тождеством звучания согласных звуков и сходством звучания гласных звуков. Следует констатировать, что из 8 и 9 звуков в составе заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков являются совпадающими.

Таким образом, можно сделать вывод, что сравниваемые индивидуализирующие элементы «БУКЕТЕРИЯ» и «БУКЕТОРИЯ» имеют высокую степень сходства, благодаря которой заявленные обозначения и противопоставленные товарные знаки [1], [2] следует признать сходными друг с другом.

В части сопоставительного анализа перечней заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1], [2] следует отметить, что заявителем не

опровергается наличие однородности части сопоставляемых товаров и услуг. Вместе с тем в этой связи коллегия считает необходимым отметить следующее.

Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается для индивидуализации товаров и услуг 31, 35, 44 классов МКТУ:

31 класс МКТУ – *«альгаробилла [корм для животных]; анчоусы живые; апельсины необработанные; арахис необработанный; артишоки свежие; барда; бобы необработанные; бобы рожкового дерева; венки из живых цветов; виноград необработанный; водоросли пищевые или кормовые, необработанные; выжимки плодовые [мезга]; галеты для собак; голотурии живые; горох необработанный; гречиха необработанная; грибница [мицелий грибной]; грибы необработанные; деревья; деревья пальмовые; дерн натуральный; древесина необработанная; древесина неокоренная; дрожжи кормовые; елки новогодние; жвачка для животных; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жмых арахисовый кормовой; жмых кормовой; жмых кукурузный для скота; жмых рапсовый для скота; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; зерно кормовое; известь для кормов; икра рыб; кабачки необработанные; какао-бобы необработанные; карпы кои, живые; картофель необработанный; каштаны необработанные; киноа необработанная; композиции из необработанных фруктов; копра; кора необработанная; кора пробковая; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; корма укрепляющие для животных; корневища цикория; корнеплоды кормовые; крапива; крупы для домашней птицы; кукуруза; кунжут съедобный необработанный; кустарники; кусты розовые; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лосось живой; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; мешанки из отрубей кормовые; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски живые; мука арахисовая кормовая; мука из льняного семени кормовая; мука кормовая; мука льняная [фураж]; мука рисовая кормовая; мука рыбная кормовая; мульча; напитки для комнатных животных; насекомые съедобные, живые; овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары*

живые; орехи [плоды]; орехи кокосовые; орехи кола; отруби зерновые; отходы винокурения кормовые; отходы перегонки вина; пальма [листья пальмовые]; пенка из каракатицы для птиц; перец стручковый [растение]; песок ароматизированный для комнатных животных [наполнитель для туалета]; плоды церамонии обыкновенной; плоды цитрусовые необработанные; подстилки для животных; пойло из отрубей для скота; початки кукурузные сладкие необработанные [очищенные и неочищенные]; препараты для откорма животных; препараты для повышения яйценоскости домашней птицы; приманка для рыбной ловли живая; продукты обработки хлебных злаков кормовые; проростки ботанические; птица домашняя живая; пшеница; пыльца растений [сырье]; раки живые; ракообразные живые; рассада; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей; ревень необработанный; рис необработанный; робиния, сырье; рожь; ростки пшеницы кормовые; рыба живая; салат-латук необработанный; сардины живые; свекла необработанная; сельдь живая; семена для посадки; семена льняные кормовые; семена льняные пищевые, необработанные; сено; скорлупа кокосовых орехов; скот племенной; смесь из бумаги и песка для комнатных животных [наполнитель для туалета]; солод для пивоварения и винокурения; солома [фураж]; солома для подстилок; соль для скота; стволы деревьев; стружка древесная для изготовления древесной массы; торф для подстилок для скота; травы пряновкусовые необработанные; трепанги живые; тростник сахарный; трюфели необработанные; тунец живой; тыквы необработанные; устрицы живые; фрукты необработанные; фундук необработанный; фураж; хмель; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; цикорий необработанный; черви шелковичные; чеснок свежий; чечевица необработанная; шишки сосновые; шишки хмелевые; шпинат необработанный; ягоды можжевельника; ягоды необработанные; яйца для выведения цыплят; яйца шелковичных червей; ячмень»;

35 класс МКТУ – «агентства по импорту-экспорту; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; обновление рекламных

материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; оформление рекламных материалов; предоставление места для онлайн-продаж покупателям и продавцам товаров и услуг; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; прокат торговых стендов; прокат торговых стоек; публикация рекламных текстов; радиореклама; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; управление процессами обработки заказов товаров; услуги по составлению перечня подарков; услуги рекламные «оплата за клик»; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]»;

44 класс МКТУ – «аренда животных для садоводства; аренда ульев; бани общественные для гигиенических целей; бани турецкие; больницы; ваксинг; восковая депиляция; восстановление лесных массивов; дезинтоксикация токсикоманов; дизайн ландшафтный; диспансеры; дома с сестринским уходом; изготовление венков [искусство цветочное]; имплантация волос; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями; лечение с помощью животных [зоотерапия]; логопедия; маникюр; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; обследование медицинское; огородничество; ортодонтия; осеменение искусственное; паллиативная помощь; парикмахерские; пирсинг; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная; помощь медицинская; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; салоны

красоты; санатории; скрининг; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; составление цветочных композиций; стоматология; татуирование; уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги бальнеологических центров; услуги банка человеческих тканей; услуги в области аквакультуры; услуги в области ароматерапии; услуги визажистов; услуги домов для выздоравливающих; услуги домов отдыха; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги ортодонтические; услуги питомниководов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; услуги по исправлению дефектов речи; услуги по оплодотворению в пробирке; услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги психологов; услуги саун; услуги соляриев; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хирургия пластическая; хирургия растений; хосписы; центры здоровья».

В свою очередь противопоставленные товарные знаки [1] по свидетельству №716832, [2] по свидетельству №612607 зарегистрированы, в частности, для услуг 35 класса МКТУ *«услуги по составлению перечня подарков»*; *«продвижение товаров для третьих лиц; оформление витрин»*, а также для услуг 44 класса МКТУ *«изготовление венков [искусство цветочное]; составление цветочных композиций»*; *«дизайн ландшафтный»* соответственно.

Услуги 35 класса МКТУ *«услуги по составлению перечня подарков»* заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] являются идентичными. Что касается иных услуг 35 класса МКТУ заявленного обозначения, то они представляют собой услуги по рекламе и торговле, т.е. могут быть отнесены к общему понятию *«продвижение товаров»*, а, значит, их следует признать однородными услугам 35 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [2]. При этом услуги, приведенные в перечне заявленного обозначения и

противопоставленного товарного знака [2] включают и идентичные позиции - *«продвижение товаров для третьих лиц; оформление витрин»*.

Часть приведенных в перечне заявленного обозначения услуг 44 класса МКТУ *«изготовление венков [искусство цветочное]; составление цветочных композиций; дизайн ландшафтный»* идентичны услугам 44 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1], [2]. Также необходимо указать, что услуги 44 класса МКТУ заявленного обозначения *«аренда животных для садоводства; восстановление лесных массивов; огородничество; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги питомниководов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; уход за газонами; хирургия растений»*, относящиеся к сфере деятельности, связанной с благоустройством и озеленением территорий, уходом за растениями, однородны услуге 44 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [2] *«ландшафтный дизайн»*, под которой понимается сфера деятельности, направленная на формирование комфортной архитектурной среды с использованием средств озеленения, геопластики, водных устройств, малых архитектурных форм, декоративного покрытия, элементов освещения (см. <https://www.sites.google.com/site/dizajner24/raznovidnosti-dizajna/landsaftnyj-dizajn>).

Кроме того, услуги 44 класса МКТУ *«изготовление венков [искусство цветочное]; составление цветочных композиций»* противопоставленного знака [1], а также *«дизайн ландшафтный»* противопоставленного товарного знака [2] однородны товарам 31 класса МКТУ *«венки из живых цветов; дерн натуральный; деревья; деревья пальмовые; елки новогодние; композиции из необработанных фруктов; крапива; кустарники; кусты розовые; пальма [листья пальмовые]; лозы виноградные; луковицы цветов; проростки ботанические; рассада; растения; растения алоэ древовидного; растения засушенные для декоративных целей;*

семена для посадки; тростник сахарный; хмель; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей» заявленного обозначения. Так, товары 31 класса МКТУ в виде засушенных растений, композиции из цветов и фруктов, венки из цветов представляют собой продукцию, полученную в результате реализации услуг 44 класса МКТУ по ее созданию. Что касается различных вышеупомянутых живых растений, отнесенных к 31 классу МКТУ, то они используются в работе специалистов по озеленению территорий, т.е. предназначены для оказания услуги в области ландшафтного дизайна. Следовательно, все вышеупомянутые товары и услуги 31, 44 классов МКТУ следует признать однородными.

Таким образом, исходя из высокой степени сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1], [2], а также высокой степени однородности сопоставляемых товаров и услуг 31, 35, 44 классов МКТУ, имеются основания для вывода о сходстве сопоставляемых обозначений до степени их смешения согласно требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Резюмируя вышеизложенные доводы относительно сходства сравниваемых обозначений и однородности товаров и услуг, для сопровождения которых они предназначены, а также принимая во внимание выявленное коллегией несоответствие заявленного обозначения установленным требованиям законодательства для более широкого перечня товаров 31 класса МКТУ, следует констатировать, что оснований для удовлетворения поступившего возражения не имеется. Однако оспариваемое решение Роспатента подлежит изменению в объеме предоставления правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака для товаров 31 класса МКТУ.

Что касается изложенной заявителем просьбы о внесении изменений в



заявленное обозначение «  » по заявке №2020710338, то в ее удовлетворении заявителю также отказано.

Так, исходя из положений, приведенных в пункте 2 статьи 1500 Кодекса, в период рассмотрения возражений федеральным органом исполнительной власти по

интеллектуальной собственности внесение изменений в материалы заявки, предусмотренные пунктами 2 и 3 статьи 1497 Кодекса, возможно в том случае, если такие изменения устраняют причины, послужившие единственным основанием для отказа в государственной регистрации товарного знака, и внесение таких изменений позволяет принять решение о государственной регистрации товарного знака.

В данном случае следует обратить внимание на требование положений пункта 2 статьи 1497 Кодекса, согласно которому в случае поступления дополнительных материалов, связанных с внесением изменений, во внимание не могут быть приняты материалы, существенно изменяющие заявленное обозначение.

В данном случае исключение из состава заявленного обозначения одного из индивидуализирующих словесных элементов, а именно фантазийного слова «БУКЕТЕРИЯ», влияет на восприятие знака в целом, поскольку это словесное обозначение обладает индивидуализирующими свойствами, как отмечалось выше, занимает определенное пространственное положение в составе обозначения, его

удаление из состава заявленного обозначения — «», приводит к существенным изменениям первоначального вида заявленного обозначения.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.09.2021, изменить решение Роспатента от 07.05.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020710338 с учетом дополнительных оснований.