

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 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 28.02.2022 возражение, поданное ООО «Энергоэффект», г. Ростов-на-Дону (далее – заявитель), на решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021737009, при этом установила следующее.

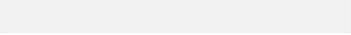


Комбинированное обозначение «**АКВАРУС**» по заявке №2021737009 с приоритетом от 11.06.2021 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 21.12.2021 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2021737009. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому знак не соответствует требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

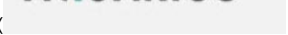
Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до



степени смешения с обозначением «» по заявке №2021718597 с приоритетом от 31.03.2021, поданным на регистрацию в качестве товарного знака, в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ, однородных заявленным услугам 35, 37 классов МКТУ [1].

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с



обозначением «» по заявке №2021718544 с приоритетом от 31.03.2021, поданным на регистрацию в качестве товарного знака, в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 37 классов МКТУ [2].

Вместе с тем, заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя других лиц товарными знаками:



- с товарным знаком «» (по свидетельству №439361 с приоритетом от 15.02.2010) в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 37 классов МКТУ [3];



- с товарным знаком «» (по свидетельству №292852 с приоритетом от 10.07.2003) в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 37 классов МКТУ [4];



- с товарным знаком «АКВАРИУС» (по свидетельству №738131 с приоритетом от 28.03.2019) в отношении услуг 37 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 37 класса МКТУ [5];



- с товарным знаком «АКВАРИС» (по свидетельству №696940 с приоритетом от 24.07.2018) в отношении услуг 35 класса МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35 класса МКТУ [6];



- с товарным знаком «АКВАРИУС» (по свидетельству №656157 с приоритетом от 17.11.2016) в отношении товаров 11 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 11 класса МКТУ [7];



Aquarus

- с товарным знаком «Aquarus» (по свидетельству №596504 с приоритетом от 21.05.2015) в отношении товаров 11 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 11 класса МКТУ [8];



- с товарным знаком «RUS AQUA» (по свидетельству №509370 с приоритетом от 11.12.2012) в отношении товаров и услуг 11, 35 классов МКТУ, которые однородны заявленным товарам и услугам 11, 35 классов МКТУ [9];



- с товарным знаком «  » (по свидетельству №371067 с приоритетом от 24.07.2018) в отношении товаров и услуг 11, 35 классов МКТУ, которые однородны заявленным товарам и услугам 11, 35 классов МКТУ [10];

- с товарным знаком « **Акварос** » (по свидетельству №181008 с приоритетом от 20.01.1998) в отношении товаров и услуг 11, 37 классов МКТУ, которые однородны заявленным товарам и услугам 11, 37 классов МКТУ [11];

- с товарным знаком « **АКВАРИУС** » (по свидетельству №146760 с приоритетом от 05.06.1995) в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 37 классов МКТУ [12];



- с товарным знаком «  » (по свидетельству №707909 с приоритетом от 20.01.1998) в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ, признанных однородными заявленным услугам 35, 37 классов МКТУ [13];

- со знаком «AQUARIUS» (международная регистрация №1402287 с конвенционным приоритетом от 22.12.2016) в отношении товаров 11 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 11 класса МКТУ [14];

- со знаком «Aquarius» (международная регистрация №1059578 с конвенционным приоритетом от 21.04.2010) в отношении товаров 11 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 11 класса МКТУ [15].

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.02.2022, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:



- в отношении противопоставленного обозначения «  » по заявке №2021718597 [1] Роспатентом 27.01.2022 было принято решение о признании заявки отозванной, в связи с чем основания для его противопоставления в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса отсутствуют;



- в отношении противопоставленного обозначения «  » по заявке №2021718544 [2] Роспатентом 20.01.2022 было принято решение о признании заявки отозванной, в связи с чем основания для его противопоставления в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса отсутствуют;

- заявленное обозначение визуально не сходно с противопоставленными товарными знаками [3-15], так как заявленное обозначение содержит в себе изобразительный элемент в виде окружности с волнистыми линиями, а противопоставленные товарные знаки [3-15] либо являются словесными, либо содержат в себе другие изобразительные элементы;

- заявленное обозначение фонетически не сходно с противопоставленными товарными знаками [3-15], так как заявленное обозначение читается как [АКВАРУС], в то время как противопоставленные товарные знаки [3-15] имеют следующие звучания [АКВАРИУС], [АКВАРИС], [АКВОРУС], [АКУАРУС], [РУС АКВА], [АКВАРОС], [ГИДРОЛАЙН], то есть сравниваемые товарные знаки имеют разное количество слогов, состав гласных и согласных звуков, что определяет их фонетическое различие;

- сравниваемые обозначения являются фантазийными и не имеют словарно-справочных значений, вследствие чего не представляется возможным сравнить их по семантическому признаку сходства;

- перечни испрашиваемых товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ не являются однородными товарам и услугам 11, 35, 37 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков [3-15], так как сравниваемые товары и

услуги имеют разное назначение, различную сферу применения и разнообразный круг потребителей;

- противопоставленные товарные знаки [3-15] являются сходными до степени смешения друг с другом; все они зарегистрированы на разных правообладателей в отношении однородных товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 21.12.2021 и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (11.06.2021) поступления заявки №2021737009 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 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана, не признана отозванной или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации.

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 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 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 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 «**АКВАРУС**» является комбинированным, состоящим из изобразительного элемента в виде окружности с волнистыми

линиями, и из словесного элемента «АКВАРУС», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Заявленное обозначение включает в свой состав как изобразительный, так и словесный индивидуализирующие элементы, которые равным образом оказывают влияние на формирование образа знака, при этом воспринимаются по отдельности друг от друга.

Вместе с тем, как известно, основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуально, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем. Таким словесным элементом заявленного обозначения является словесный элемент «АКВАРУС», который и несет основную индивидуализирующую функцию заявленного обозначения.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ основано на наличии сходных до степени смешения обозначений заявленных на регистрацию [1-2] и товарных знаков [3-15].



Противопоставленное обозначение «» [1] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из геометрической фигуры в виде прямоугольника, из стилизованного изобразительного элемента, и из словесного элемента «АКВАРИУС», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивалась в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ.

Коллегия отмечает, что в отношении указанного противопоставления [1] Роспатентом 27.01.2022 было принято решение о признании заявки отозванной, вследствие чего основания для его противопоставления в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

The logo consists of the word "AQUARIUS" in a bold, black, sans-serif font. The letter "Q" is stylized with a small blue and green wave-like graphic integrated into its upper loop.

Противопоставленное обозначение «» [1] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из геометрической фигуры в виде прямоугольника, и из словесного элемента «AQUARIUS», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивалась в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ.

Коллегия отмечает, что в отношении указанного противопоставления [2] Роспатентом 20.01.2022 было принято решение о признании заявки отозванной, вследствие чего основания для его противопоставления в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

The logo features the word "Акварос" in a large, bold, black, serif font.

Противопоставленные товарные знаки «», «» по свидетельствам №№181008 [11], 146760 [12], равно как и противопоставленные знаки «AQUARIUS», «Aquarius» по международным регистрациям №№1402287 [14], 1059578 [15] представляют собой словесные обозначения, выполненные заглавными и строчными буквами русского и латинского алфавитов. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак [3] «» представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из оригинально изображенной буквы латинского алфавита «Q», и из словесных элементов «АКВАРИУС», «группа компаний», выполненных стандартным шрифтом заглавными и строчными буквами русского алфавита. Словесный элемент «группа компаний» указан в качестве неохраняемого элемента. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак [4] «  » представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из стилизованного изобразительного элемента в виде подчеркнутой линии, и из словесного элемента «AQUARIUS», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита (буква «Q» выполнена оригинальным шрифтом). Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ.

Наиболее значимыми элементами вышеуказанных противопоставленных товарных знаков [3, 4] являются словесные элементы «АКВАРИУС», «AQUARIUS», которые выполнены крупным шрифтом в центре знаков и акцентируют на себя внимание потребителя, в связи с чем именно по ним происходит запоминание знаков в целом.



Противопоставленный товарный знак «  » [5] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из геометрической фигуры в виде квадрата с синим фоном, из графических элементов, из заглавной буквы «А», и из словесного элемента «АКВАРИУС», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении услуг 37 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » [6] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из геометрической фигуры в виде прямоугольника с чёрным фоном, из изобразительного элемента, и из словесного элемента «АКВАРИС», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами

русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении услуг 35 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » [7] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из графических элементов в виде прямых линий и изображения капли, и из словесного элемента «АКВОРУС», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита (буква «О» выполнена оригинальным шрифтом). Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 11 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  Aquarus » [8] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из стилизованного графического элемента, и из словесного элемента «Aquarus», выполненного оригинальным шрифтом заглавной и строчными буквами латинского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 11 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » [9] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из стилизованного изобразительного элемента, и из словесного элемента «RUS AQUA», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавитов. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении услуг 35 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » [10] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из геометрической фигуры в виде ромба, из графических элементов в виде волнистых линий, и из словесных элементов

«АКВАРИУС», «AQUARIUS», выполненных стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров и услуг 11, 35 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  ГИДРОЛАЙН » [13] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из графического элемента в виде сферы с волнистыми линиями, и из словесного элемента «ГИДРОЛАЙН», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении услуг 35, 37 классов МКТУ.

Противопоставленные товарные знаки [5, 6, 7, 8, 9, 10, 13] включают в свой состав как изобразительные, так и словесные индивидуализирующие элементы, которые равным образом оказывают влияние на формирование образа знака, при этом воспринимаются по отдельности друг от друга.

Вместе с тем, как известно, основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуальным, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем. Такими словесными элементами противопоставленных товарных знаков [5, 6, 7, 8, 9, 10, 13] являются словесные элементы «АКВАРИУС», «АКВАРИС», «АКВОРУС», «Aquarus», «RUS AQUA», «AQUARIUS», «ГИДРОЛАЙН», которые и несут основную индивидуализирующую функцию указанных противопоставлений.

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

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [3-8, 10- 12, 14, 15] показал, что они содержат фонетически сходные словесные элементы: «АКВАРУС»/«АКВАРИУС»/«AQUARIUS»/«АКВАРИС»/«АКВОРУС»/«Aquarus»/«АКВАРОС»/«Aquarius», что приводит к звуковому сходству обозначений в целом.

Фонетически, заявленное обозначение и противопоставленные ему товарные знаки [3-8, 10- 12, 14, 15] характеризуются сходным звучанием. Так, заявленное обозначение прочитывается как [А К В А Р У С], а противопоставленные ему товарные знаки [3-8, 10- 12, 14, 15] произносятся следующим образом: [А К В А Р И У С], [А К В А Р И С], [А К В О Р У С], [А К В А Р У С], [А К В А Р О С]. При этом в словесном элементе «АКВОРУС» буква «о» находится в безударной позиции, и при беглом произношении может воспроизводиться потребителями как звук [А]. Фонетическое сходство было установлено на основе наличия совпадающих согласных звуков [К, В, Р, С] и совпадающих гласных звуков [А, А], расположенных в одинаковой последовательности. Фонетическое сходство установлено на совпадающей части [А К В А Р С]. Таким образом, 6 букв из 7 имеют тождественное звучание, а разница в один звук не влияет на вывод о фонетическом сходстве сравниваемых обозначений.

Визуально заявленное обозначение сходно с противопоставленными товарными знаками [3, 5, 6, 7, 10, 11, 12], так как и само заявленное обозначение, и указанные противопоставленные знаки выполнены буквами русского алфавита.

Что касается различных изобразительных элементов, содержащихся в заявленном обозначении и противопоставленных товарных знаках [3, 5, 6, 7, 10], то данные элементы не оказывают существенного влияния на вывод о сходстве знаков, так как графический признак носит вспомогательный характер, поскольку сходство знаков в целом признается за счет высокого фонетического сходства словесных элементов.

Так как в словарно-справочной литературе отсутствуют сведения о семантическом значении заявленного обозначения, анализ по семантическому сходству заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [3-8, 10- 12, 14, 15] провести невозможно.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на

отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что товары 11 класса МКТУ «блочный индивидуальный тепловой пункт; блочный тепловой пункт; водяная насосная станция; комплекс рабочего, контролирующего, регулирующего оборудования, предназначенный для подключения к отопительным, вентиляционным и системам водоснабжения; насосная станция повышающая давление; насосная станция пожаротушения; насосные станции; насосы тепловые; парогенераторы; перегреватели паровые для промышленных целей; приборы отопительно-нагревательные; тепловой пункт приема, обработки, распределения тепловой энергии; теплообменники, за исключением частей машин; теплоотводы для вентиляционных приборов; установки для распределения воды; установки отопительные; установки отопительные, работающие на горячей воде; устройства и установки для отопления и водоснабжения; шкаф управления; щиты коммутационные; щиты распределительные (электричество)» заявленного обозначения являются однородными товарам 11 класса МКТУ «аккумуляторы пара; аккумуляторы тепловые; аппараты дистилляционные; башни для дистилляции; водонагреватели; воздухонагреватели; воздухоочистители для кухонь; газоохладители, не являющиеся частями машин; генераторы ацетиленовые; гидранты; дистилляторы; заслонки дымоходов; испарители; каналы дымоходные; клапаны воздушные неавтоматические для паровых отопительных установок; клапаны для регулирования уровня в резервуарах; клапаны термостатические [части нагревательных установок]; колонны дистилляционные; котлы отопительные; насосы тепловые; питатели для отопительных котлов; приборы водозаборные; приборы для очистки газов; приборы и машины для очистки воздуха; рассеиватели ирригационные капельные [ирригационные аксессуары]; резервуары для хранения воды под давлением; стерилизаторы воздуха; теплообменники, не являющиеся частями машин; установки для орошения автоматические; установки для очистки воды; установки для очистки сточных вод; установки для производства пара; установки для фильтрования воздуха; устройства

для образования вихревого движения воды; фильтры для кондиционирования воздуха; шиберы для регулирования тяги [отопление]; аппараты для ионизации воды; ионизаторы воды; ионизаторы воды для бытовых целей; ионизаторы для обработки воды; аппараты водонагревательные; оборудование для бань с горячим воздухом; приборы и установки санитарно-технические; принадлежности регулировочные и предохранительные для водопроводного оборудования; теплообменники; трубы санитарно-технических систем, установки водопроводные, установки для ванн комнат санитарно-технические; стерилизаторы для воды; установки для очистки, распределения, умягчения воды; установки и аппараты, за исключением машин, для очистки воды; устройства для фильтрования воды; установки для обессоливания морской воды; фильтры для питьевой воды; установки для очистки сточных вод; устройства для фильтрования воды; water treatment apparatus (аппараты для очищения воды); water filtering apparatus (аппараты для фильтрации воды); machines and apparatuses and parts thereof for the evaporation of liquids (установки и аппараты для испарения жидкостей и их принадлежности)» противопоставленных товарных знаков [7, 8, 10, 11, 14, 15], поскольку относятся к оборудованию теплотехническому, к оборудованию водно-паро-газовому, к установкам вентиляционным, имеют одно назначение, область применения, условия сбыта и круг потребителей.

Услуги 35 класса МКТУ «продажа, продвижение товаров, указанных в 11 классе [для третьих лиц]» заявленного обозначения являются однородными услугам 35 класса МКТУ «агентства по импорту-экспорту; агентства рекламные; аренда площадей для размещения рекламы; демонстрация товаров; информация и советы коммерческие потребителям в области выбора товаров и услуг; консультации, касающиеся коммуникационных стратегий в рекламе; макетирование рекламы; маркетинг; маркетинг в части публикаций программного обеспечения; маркетинг целевой; написание текстов рекламных сценариев; обновление рекламных материалов; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация показов мод в 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 медиа средствах с целью розничной продажи; продажа аукционная; продвижение товаров (для третьих лиц); продвижение товаров и услуг через спонсорство спортивных мероприятий; производство программ телемагазинов; производство рекламных фильмов; прокат рекламного времени в средствах массовой информации; прокат рекламных материалов; прокат рекламных щитов; прокат торговых автоматов; прокат торговых стендов / прокат торговых стоек; реклама; публикация рекламных текстов; радиореклама; расклейка афиш / реклама наружная; распространение образцов; распространение рекламных материалов; рассылка рекламных материалов; редактирование рекламных текстов; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама наружная; реклама почтой; реклама телевизионная; снабженческие услуги для третьих лиц (закупка товаров и услуги предприятиям); стимулирование сбыта товара для третьих лиц; управление коммерческие лицензиями на товары и услуги для третьих лиц; управление процессами обработки заказов товаров; услуги манекенщиков для рекламы или продвижения товаров; услуги по поисковой оптимизации продвижения продаж; услуги рекламные <оплата за клик> / услуги PPC; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; телемаркетинг» противопоставленных товарных знаков [3, 4, 6, 10, 12], поскольку сравниваемые услуги относятся к одному и тому же роду услуг – «услуги по продвижению товаров», имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Услуги 37 класса МКТУ «установка и обслуживание тепловых установок, пунктов; установка, ремонт и техническое обслуживание пожарной, дымовой и тепловой системы; установка, ремонт и техническое обслуживание товаров, перечисленных в 11 классе» заявленного обозначения являются однородными услугам 37 класса МКТУ «информация по вопросам ремонта; услуги электриков» противопоставленных товарных знаков [3, 4, 5], так как относятся к услугам по установке, ремонту и техническому обслуживанию оборудования различного назначения, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

В отношении сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [9] коллегия отмечает следующее.

Наиболее значимым элементом вышеуказанного противопоставленного знака [9] является элемент «RUS AQUA», который выполнен крупным шрифтом в центре знака и акцентирует на себя внимание потребителя, в связи с чем именно по нему происходит запоминание знака в целом.

В ходе сравнительного анализа заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [9] было установлено, что сравниваемые обозначения включают в состав фонетически совпадающие элементы: «АКВА»/«AQUA», «РУС»/«RUS», поскольку полностью совпадает состав гласных и согласных звуков.

Словесные элементы «АКВА»/«AQUA» характеризуются близким звучанием, сходством начальных «АК»/«AQ» и сходством близким к тождеству звучания конечных частей ВА»/«UA».

Кроме того, коллегия отмечает, что словесные элементы «РУС»/«RUS» фонетически полностью совпадают, то есть являются тождественными.

Таким образом, заявленное обозначение является фонетически сходным с противопоставленным товарным знаком [9].

Заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [9] выполнены буквами разных алфавитов, однако, с использованием близкими к стандартному шрифтами, в связи с чем коллегией учитываются другие факторы сходства, в данном случае фонетический признак сходства.

Так как в словарно-справочной литературе отсутствуют сведения о семантическом значении заявленного обозначения, анализ по семантическому сходству заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [9] провести невозможно.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на

отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение о низкой степени их сходства.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что услуги 35 класса МКТУ «продажа, продвижение товаров, указанных в 11 классе [для третьих лиц]» заявленного обозначения являются однородными услугам 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; изучение общественного мнения; изучение рынка; информация и советы коммерческие потребителям [информация потребительская товарная]; исследования маркетинговые; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; оформление витрин; продвижение товаров для третьих лиц; распространение образцов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» противопоставленного товарного знака [9], поскольку сравниваемые услуги относятся к одному и тому же роду услуг – «услуги по продвижению товаров», имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

В отношении сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [13] коллегия отмечает следующее.

Для определения сходства сопоставляемые обозначения должны рассматриваться в целом. При этом в памяти остаются, как правило, отличительные элементы знака.

При этом необходимо принять во внимание правоприменительную судебную практику относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров и услуг, сформулированную в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ), согласно которой для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров/услуг. 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.

В заявленных обозначениях сильными индивидуализирующими элементами являются словесные элементы «АКВАРУС»/«ГИДРОЛАЙН» (обоснование данного утверждения было приведено по тексту заключения выше), которые, хотя и выполнены стандартными шрифтами русского алфавита, однако, абсолютно различны по фонетическому критерию сходства, так как состоят из различных согласных и гласных звуков [АКВАРУС]/[ГИДРОЛАЙН], в связи с чем коллегия приходит к выводу о том, что сравниваемые обозначения различаются по фонетическому признаку сходства.

Вместе с тем, коллегия отмечает, что сравниваемые обозначения различаются по визуальному признаку сходства, так как изобразительные элементы в



заявленном обозначении «**АКВАРУС**» и в противопоставленном товарном



знаке «**ГИДРОЛАЙН**» [13] различаются по своей внешней форме, так как в заявленном обозначении линии выполнены вертикально и смещены влево, в то время как в противопоставленном товарном знаке [13] линии выполнены в

горизонтальной форме, вместе с тем сравниваемые обозначения включают в свой состав различные словесные элементы, ввиду чего производят различное общее зрительное впечатление у потребителей.

Так как в словарно-справочной литературе отсутствуют сведения о семантическом значении заявленного обозначения, анализ по семантическому сходству заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [13] провести невозможно.

Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что сравниваемые обозначения производят различное общее зрительное впечатление, а, следовательно, не являются сходными до степени смешения.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что услуги 35 класса МКТУ «продажа, продвижение товаров, указанных в 11 классе [для третьих лиц]» заявленного обозначения являются однородными услугам 35 класса МКТУ «продвижение продаж для третьих лиц» противопоставленного товарного знака [13], так как сравниваемые услуги относятся к одному и тому же роду услуг – «услуги по продвижению товаров», имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Услуги 37 класса МКТУ «установка и обслуживание тепловых установок, пунктов; установка, ремонт и техническое обслуживание пожарной, дымовой и тепловой системы; установка, ремонт и техническое обслуживание товаров, перечисленных в 11 классе» заявленного обозначения являются однородными услугам 37 класса МКТУ «ремонт насосов; установка, ремонт и техническое обслуживание машинного оборудования» противопоставленного товарного знака [13], в силу того что относятся к услугам по установке, ремонту и техническому обслуживанию оборудования различного назначения, имеют одинаковое назначение и один круг потребителей.

Однако, при установленном несхождении оспариваемого товарного знака с противопоставленным товарным знаком [13] вывод об однородности товаров не повлияет на отсутствие смешения знаков в гражданском обороте.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [3-12, 14, 15] в отношении однородных товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

В отношении довода заявителя о том, что противопоставленные товарные знаки [3-15] являются сходными до степени смешения друг с другом; все они зарегистрированы на разных правообладателей в отношении однородных товаров и услуг 11, 35, 37 классов МКТУ, коллегия сообщает, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно, в связи с чем данный довод не может быть принят коллегией во внимание.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.02.2022, оставить в силе решение Роспатента от 21.12.2021.