

**ДЕРЖАВНА СЛУЖБА ІНТЕЛЕКТУАЛЬНОЇ ВЛАСНОСТІ УКРАЇНИ**  
**АПЕЛЯЦІЙНА ПАЛАТА**

вул. Василя Липківського, 45, м. Київ-35, 03680, МСП, Україна  
Тел.: (044) 494 06 06    Факс: (044) 494 06 67

**Р І Ш Е Н Н Я**

13 червня 2016 р.

Колегія Апеляційної палати Державної служби інтелектуальної власності України, затверджена розпорядженням заступника голови Апеляційної палати Василенко І.Е. від 18.05.2015 № 37 у складі головуючого Цибенко Л.А. та членів колегії Потоцького М.Ю., Добриніної Г.П., розглянула заперечення компанії Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) проти рішення від 05.03.2015 про відмову у наданні правової охорони знаку «BAVARIAN BEER» за міжнародною реєстрацією № 1166669.

Представник апелянта – Радомський В.С.

Представник Державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» – Сухінова С.М.

При розгляді заперечення до уваги були взяті такі документи:

- заперечення вх. № 6573 від 13.05.2015;
- письмові пояснення представника Державного підприємства «Український інститут інтелектуальної власності» № 2356-с від 10.06.2015;
- доповнення до заперечення вх. № 12109 від 21.08.2015;
- доповнення до заперечення вх. №18749 від 17.12.2015;
- копії матеріалів міжнародної реєстрації № 1166669.

Аргументація сторін

Рішення від 05.03.2015 про відмову у наданні правової охорони знаку «BAVARIAN BEER» за міжнародною реєстрацією № 1166669 прийнято на тій підставі, що відносно заявлених товарів 32 класу Міжнародної класифікації товарів і послуг для реєстрації знаків (далі – МКТП), а саме: «beers (пиво)», знак є схожим настільки, що його можна сплутати зі знаками:

«BAVARIA HOLLAND BEER», раніше зареєстрованим в Україні на ім'я компанії Беверіе Н.В.; Нідерланди (NL) (Bavaria N.V.; Netherlands (NL)) (свідоцтво № 32879);

«Bavaria Holland beer, зобр.», раніше зареєстрованим в Україні на ім'я компанії Беверіє Н.В.; Нідерланди (NL) (Bavaria N.V.; Netherlands (NL)) (свідоцтво № 58608);

«Bavaria Holland beer 0.0%, зобр.», раніше зареєстрованим в Україні на ім'я компанії Беверіє Н.В.; Нідерланди (NL) (Bavaria N.V.; Netherlands (NL)) (свідоцтво № 156162);

«Bavaria Holland beer, зобр.», раніше зареєстрованим в Україні на ім'я компанії Беверіє Н.В.; Нідерланди (NL) (Bavaria N.V.; Netherlands (NL)) (свідоцтво № 156160);

«Bavaria Holland beer, зобр.», раніше зареєстрованим в Україні на ім'я компанії Беверіє Н.В.; Нідерланди (NL) (Bavaria N.V.; Netherlands (NL)) (свідоцтво № 156161);

«BAVARIA MALT», раніше зареєстрованим в Україні на ім'я компанії Беверіє Н.В.; Нідерланди (NL) (Bavaria N.V.; Netherlands (NL)) (свідоцтво № 31484).

Підстава: Закон України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (пункт 3 статті 6).

Апелянт – компанія Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) не погоджується з рішенням про відмову в наданні правової охорони знаку «BAVARIAN BEER» за міжнародною реєстрацією № 1166669 і вважає, що дане рішення винесене без урахування всіх обставин справи та в обґрунтування цього наводить такі доводи.

Федерація баварських виробників пива (Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) є об'єднанням, до якого можуть входити тільки виробники пива, які знаходяться у Федеральній Землі Баварія і які мають сертифіковані виробництва напою відповідно до «Закону 1516 року про чистоту пива».

Метою Федерації баварських виробників пива є: гарантувати та захищати інтереси всієї баварської галузі виробництва пива, яка є дуже важливим сектором економіки Федеральної Землі Баварія; сприяти підвищенню статусу баварських пивоварів, зберігати традиції, запобігати недобросовісній конкуренції і сприяти чесній конкуренції.

Баварські пивовари ще в 1994 році досягли згоди від уряду Німеччини про визнання позначення «BAVARIAN BEER» оригінальним місцем походження товару - пиво. Рішенням Ради ЄС № 1347/2001 від 28.06.2001 право на вільне використання цього позначення виробниками пива з Баварії було законодавчо закріплено. При чому, наявність більш ранньої чинної реєстрації у Голландії торговельної марки «BAVARIA» не стало підставою для заборони.

Знак за міжнародною реєстрацією № 1166669 та протиставлені знаки за свідоцтвами України вже певний час мають усталену репутацію, як на ринку

країн ЄС так і на ринку України. Споживачі відрізняють голландське пиво «HOLLAND BEER» з назвою «BAVARIA» від власне баварського пива «BAVARIAN BEER» і через це товари не можуть бути сплутані споживачами.

Крім того, протиставлені знаки завжди використовуються з упізнаними етикетками («HOLLAND BEER»), які самі по собі мають сильну розрізняльну здатність, що виключає можливість їхнього сплутування зі знаком «BAVARIAN BEER» та робить це позначення іншим за змістом і асоціацією.

Позначення «баварське пиво» набуло визначної репутації та спеціальної розрізняльної здатності щодо пива у порівнянні з іншими видами пива. Споживачі, у тому числі українські, добре вирізняють «баварське пиво» серед інших видів пива, такого як «чеське пиво», «віденське пиво», «бельгійське пиво», «ірландське пиво» тощо. Позначення «баварське пиво» («BAVARIAN BEER») вже стало само по собі торговельною маркою, що характеризує цю місцевість і визначний продукт, який походить саме з цієї місцевості.

Також апелянт зазначив, що відповідно до взятих Україною міжнародних зобов'язань стосовно правової охорони географічних зазначень (PGI), позначення «Bayerisches Bier» (німецькою мовою), яке є зареєстрованим географічним зазначенням для товару - пиво за № DE/PGI/0017/0518 (заявник – Bayerischer Brauerbund e.V.(DE)), має охоронятися на території України так само як і англomовний аналог назви цього зазначення – «BAVARIAN BEER».

Апелянт вважає, що протиставлені знаки за свідоцтвами України №№ 232879, 258608, 156162, 2156160, 156161, 31484 не є схожими настільки, що їх можна сплутати із заявленим позначенням, і надання правової охорони знаку «BAVARIAN BEER» не загрожує інтересам суспільства та не призведе до введення споживачів в оману.

Ураховуючи наведене, апелянт просить переглянути рішення від 05.03.2015 про відмову у наданні надання правової охорони знака для товарів і послуг «BAVARIAN BEER» за міжнародною реєстрацією № 1166669 та надати правову охорону знаку у повному обсязі.

Колегія Апеляційної палати вивчила і проаналізувала аргументацію сторін, що міститься в матеріалах справи і яку було наведено під час розгляду заперечення в апеляційному засіданні.

Відповідно до пункту 3 статті 6 Закону України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг» (далі - Закон) не можуть бути зареєстровані як знаки позначення, які є тотожними або схожими настільки, що їх можна сплутати із знаками раніше зареєстрованими чи заявленими на реєстрацію в Україні на ім'я іншої особи для таких самих або споріднених з ними товарів і послуг.

З метою встановлення чи є заявлене позначення схожим настільки, що його можна сплутати з протиставленими знаками, колегією Апеляційної палати проведено їх дослідження згідно з пунктами 4.3.2.4 - 4.3.2.6 Правил складання, подання та розгляду заявки на видачу свідоцтва України на знак для товарів і послуг, затверджених наказом Державного патентного відомства України від 28.07.1995 № 116, в редакції наказу Державного патентного відомства України від 20.09.1997 № 72 із змінами, внесеними наказом Міністерства освіти і науки, молоді та спорту України від 14.06.2011 № 578 (далі – Правила).


Пунктом 4.3.2.4 Правил встановлено, що позначення вважається схожим настільки, що його можна сплутати з іншими позначеннями, якщо воно асоціюється з ним в цілому, незважаючи на окрему різницю елементів.

Заявлене позначення «**BAVARIAN BEER**» – є словесним, виконаним друкованим шрифтом великими (заголовними) літерами, латиницею. Позначення заявлене без зазначення кольорів.

Протиставлений знак «**BAVARIA HOLLAND BEER**» за свідоцтвом України № 32879 – словесний, виконаний друкованим шрифтом великими (заголовними) літерами, латиницею. Знак зареєстровано без зазначення кольорів.

Протиставлений знак «**BAVARIA MALT**» за свідоцтвом України № 31484 – словесний, виконаний друкованим шрифтом великими (заголовними) літерами, латиницею. Знак зареєстровано без зазначення кольорів.



Протиставлений знак  за свідоцтвом України № 58608 – є комбінованим, відтвореним у формі вертикально витягнутого прямокутника із закругленими кутами, периметр якого обведений смугами зеленого, білого, коричневого та синього кольору різної товщини. На тлі смуги синього кольору розміщено словесні елементи: «**FAMILY BREWED**» у верхній її частині та «**PREMIUM BEER SINCE 1719**» у нижній її частині. У центрі верхньої сторони прямокутника розміщено горизонтально витягнутий прямокутник зеленого кольору із коричневою смугою по периметру, на тлі якого наведено словесний елемент «**PREMIUM**» великими літерами стандартного шрифту у білому кольорі. Центральна частина прямокутника має форму щита зеленого кольору, на тлі якого зверху вниз розміщено: овал зі стилізованим зображення корони зверху та літери «**S**», виконаної оригінальною графікою; зображення двох колосків зліва і справа

від овалу та словесних елементів «ANNO» та «1719» під ними; широку стрічку білого кольору, на тлі якої наведено словесний елемент «Bavaria»; стрічку коричневого кольору, на тлі якої наведено словесний елемент «HOLLAND» літерами білого кольору; словесний елемент «BEER» літерами білого кольору. Над верхньою стороною щита на білому тлі наведено словесний елемент «LIESHOUT HOLLAND».



Протиставлений знак за свідоцтвом України № 156160 є комбінованим, форма якого утворена зображеннями двох неправильних геометричних фігур: п'ятикутника синього кольору із закругленими кутами та золотавим контуром та шестикутника синього кольору із білим контуром, розміщеними одна під одною. У центрі п'ятикутника розміщено трикутник з випуклими сторонами із золотавим контуром, у центрі якого відтворене стилізоване зображення «рози вітрів» та літеру «S». На тлі п'ятикутника розміщено словесний елемент «Bavaria», виконаний прописними літерами білого кольору, латиницею та під ним словесний елемент «Holland Beer», виконаний оригінальним шрифтом золотистого кольору, латиницею. На тлі шестикутника у центральній частині знизу розміщено зображення трьох медалей.



Протиставлений знак за свідоцтвом України № 156161 є комбінованим, відтвореним у формі горизонтально витягнутого неправильного п'ятикутника синього кольору із закругленими кутами, периметр якого обведений золотавим контуром. У центрі верхньої частини п'ятикутника розміщено трикутник з випуклими сторонами синього кольору із золотавим контуром, у центрі якого відтворене стилізоване зображення «рози вітрів» та літеру «S». На тлі п'ятикутника розміщено словесний елемент «Bavaria», виконаний прописними літерами білого кольору, латиницею та під ним словесний елемент «Holland Beer», виконаний оригінальним шрифтом золотистого кольору, латиницею.



Протиставлений знак за свідоцтвом України № 156162 – є комбінованим, форма якого утворена зображеннями двох неправильних геометричних фігур: п'ятикутника синього кольору із заокругленими кутами та золотавим контуром та шестикутника червоного кольору із білим контуром, розміщеними одна під одною. У центрі п'ятикутника розміщено трикутник синього кольору з випуклими сторонами із золотавим контуром, у центрі якого відтворене стилізоване зображення «рози вітрів» та літеру «S». На тлі п'ятикутника розміщено словесний елемент «Bavaria», виконаний прописними літерами білого кольору, латиницею та під ним словесний елемент «Holland Beer», виконаний оригінальним шрифтом золотистого кольору, латиницею. На тлі шестикутника на сірій стрічці розміщено символи «0.0%», виконані білим кольором із синім контуром.

Згідно з пунктом 4.3.2.6 Правил словесні позначення, заявлені як знаки, порівнюються з словесними та комбінованими позначеннями, до композиції яких входять словесні елементи.

Оскільки заявлене позначення є словесним, то насамперед необхідно дослідити ступінь схожості заявленого позначення із протиставленими словесними знаками та із словесними елементами протиставлених комбінованих знаків.

При встановленні схожості словесних позначень враховується звукова (фонетична), графічна (візуальна) та смислова (семантична) схожість. Під час порівняння таких позначень береться до уваги загальне враження, яке складається на основі сукупної дії звукової, графічної та смислової схожості.

За результатами проведення порівняльного аналізу заявленого позначення «BAVARIAN BEER» та протиставлених знаків колегія Апеляційної палати встановила наступне.

Порівняльний аналіз заявленого словесного позначення «BAVARIAN BEER» та протиставлених словесних знаків «BAVARIA HOLLAND BEER» за свідоцтвом № 32879 та «BAVARIA MALT» за свідоцтвом № 31484, а також словесного елемента «BAVARIA Holland beer», що входить до складу протиставлених комбінованих знаків за свідоцтвами №№ 58608, 156160, 156161 та 156162 свідчить про те, що вони мають певний ступінь звукової схожості, обумовлений наявністю співпадаючих звуків і складів початкових частин

позначень: «BAVARIAN» та «BAVARIA». Проте, ступінь фонетичної схожості порівнюваних словесних позначень послаблюється різницею звучання кінцевих частин позначень: «BEER» у складі заявленого позначення та «HOLLAND BEER» і «MALT» у складі протиставлених знаків.

Крім того, ступінь фонетичної схожості заявленого позначення та словесних елементів, що входять до складу протиставленого комбінованого знака за свідоцтвом № 58608 значно послаблюється наявністю у його складі словесних елементів, які відсутні у заявленому позначенні.

Щодо візуальної схожості колегія Апеляційної палати зазначає, що заявлене позначення та протиставлені словесні знаки за свідоцтвами № 32879, № 31484 схожі характером літер (заголовні), алфавітом, літерами якого написано слово, та видом шрифту, тому мають загальне зорове сприйняття.

Натомість, заявлене позначення та протиставлені знаки за свідоцтвами № 58608, № 156162, № 156160, № 156161 не мають загального зорового сприйняття, оскільки протиставлені знаки є комбінованими, до композиції яких включені оригінальні зображувальні елементи, виконані у поєднанні кольорів, які є відмітною ознакою цих знаків. При цьому, словесні елементи протиставлених знаків візуально відрізняються від заявленого словесного позначення видом шрифту, графічним написанням (характером букв), кольоровим виконанням та містять словесні елементи, які відсутні у заявленому позначенні.

Під семантичною схожістю розуміється подібність покладених у позначення понять, ідей, тобто смислове значення позначення. Смислове значення позначень може виступати як самостійний критерій схожості. Різниця у смислового значенні може сприяти визнанню порівнюваних позначень несхожими, незважаючи на їхню звукову подібність.

Колегія Апеляційної палати дослідила смислове значення заявленого словесного позначення та словесних елементів протиставлених знаків у цілому відносно товару, для якого заявлено на реєстрацію позначення та зареєстровані протиставлені знаки – пиво, та встановила наступне.

«Bavarian» – [be've(ə)riən], I. n. 1) баварець; баварка; 2) баварський діалект II. a. баварський, який стосується, відноситься до Баварії.

«Holland» – [ˈhɒlənd], n.; геогр. 1) Голландія (неофіційне названіє держави Нідерланди); 2) Голландія (провінція Нідерландів; в настоящее время разделена на Северную и Южную Голландию).

«Bavaria» – [be've(ə)riə], n.; геогр. Баварія (земля в Германии с адм. центром в Мюнхене).

«Beer» – [biə], I. n. 1) пиво; 2) слабкий алкогольний напій; II. n; текст. розрахункова одиниця основи .



«malt» – [mɔ:lt], I. n. солод; солодовий напій, пиво, ель (malt liquor); II. v. 1) солодити; робити солод; солодити; 2) додавати солод, осолоджувати; 3) іст. пити хмільне (Словник Lingvo Universal (En-Uk, www.lingvo.ua).

Зважаючи на наведені визначення, колегія Апеляційної палати констатує, що всі слова заявленого та протиставлених словесних позначень є словами природної мови (англійської), тобто мають переклад і певне смислове значення:

заявлене словесне позначення означає «Баварське пиво»;

протиставлені словесні елементи знаків за свідоцтвами № 32879, № 58608, № 156162, № 156161 та № 156160 означають «Баварія голландське пиво»;

словесні елементи знака за свідоцтвом № 31484 означають «Баварія солод».

Таким чином, зазначена різниця перекладу складових слів порівнюваних позначень в цілому створює три окремі чітко визначені асоціації (ідеї): щодо заявленого позначення – асоціацію з пивом, яке виготовлене в Баварії (баварським пивом), щодо словесних елементів протиставлених знаків – з пивом, виготовленим в Голландії під назвою Баварія (голландське пиво Баварія) та солодом під назвою Баварія.

Ураховуючи зазначене, колегія Апеляційної палати вважає, що порівнювані знаки сприйматимуться споживачами як такі, що мають різне смислове значення.

Якщо одне з порівнюваних позначень має відмінну ідею або створює в свідомості окремий чітко визначений образ, навіть у разі збігу окремих слів, то такі позначення не можуть бути визнані схожими настільки, що їх можна сплутати.

За результатами порівняльного аналізу колегія Апеляційної палати дійшла висновку, що заявлене позначення не є схожим з протиставленими знаками настільки, що їх можна сплутати, оскільки не асоціюється з ними в цілому.

Крім цього, з огляду на те, що наслідками використання знаків схожих настільки, що їх можна сплутати відносно таких самих або споріднених товарів, є можливість введення в оману споживача щодо особи, яка пропонує такі товари на ринку, колегія Апеляційної палати дослідила додані до заперечення документи з метою одержання відповіді на такі питання:

чи існує ймовірність того, що заявлене позначення при використанні відносно товару «пиво» викликатиме у потенційного споживача асоціативне уявлення про належність його іншій, ніж заявник, особі;

чи є зв'язок між заявленим позначенням та особою заявника відносно товару «пиво».

Апелянт – компанія Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) (Федерація Баварських Пивоварів, зареєстрована асоціація), Мюнхен, Німеччина об'єднує 92 броварні, які розташовані у Федеральній Землі Баварія і мають сертифіковані виробництва



пива відповідно до Закону 1516 року про чистоту пива. Федерація Баварських Пивоварів створена з метою захисту спільних інтересів баварських пивоварів. Відповідно до довідки від Amtsgericht Muenchen (місцевий суд, м. Мюнхен), її статuti датуються 7 грудня 1917 року.

Закон про чистоту пива був прийнятий у Баварії в 1516 році на основі закону, що діяв на території Мюнхена з 1487 року і чітко встановлює список інгредієнтів, з яких виготовляється пиво: ячмінь, хміль і вода, не допускаючи використання будь-яких інших сторонніх компонентів, зокрема різних трав, прянощів, дубового листа тощо.

З 1906 року Баварський закон про чистоту пива діє на всій території Німеччини. Майже на кожній пляшці такого пива зазначено, що воно зварено згідно із Законом про чистоту пива, чинна редакція якого була прийнята в 1993 році.

Громадською організацією «Німецький інститут чистоти пива» ініційовано пропозицію про внесення Баварського закону про чистоту пива 1516 року до списку Всесвітньої документальної спадщини ЮНЕСКО.

Отже пиво, зварене броварнями апелянта має тільки йому притаманний смак і постійну сертифіковану якість, що надає йому високої репутації. У період з 1993 по 2013 роки обсяги щорічного виробництва броварнями Федерації Баварських Пивоварів сягали від 20 до 27 млн. гектолітрів пива.

Метою Федерації Баварських Пивоварів є, зокрема, гарантування та захист інтересів усієї баварської галузі виробництва пива, яка є дуже важливим сектором економіки Федеральної Землі Баварія, сприяння підвищенню статусу баварських пивоварів, збереження традицій, запобігання недобросовісній конкуренції та сприяння конкуренції чесній.

Починаючи з 1957 року, апелянтом - Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) використовується позначення «BAVARIAN BEER» (англійською мовою) або «Bayerisches Bier» (німецькою мовою) як колективна торговельна марка або як елемент у складі торговельних марок для маркування товару «пиво». Про це свідчать реєстрації, здійснені апелянтом як на території Німеччині, так і на території країн Євросоюзу та інших країн світу, зокрема:

№ 70241 (DE) «Genuine Bavarian Beer» (08.03.1957);

№ 30702 (DE) «Genuine Bavarian Beer» (11.01.2007)

№ 9103367 (EM) «BAVARIAN BEER» (29.04.2010);

№ 226621 (EM) «Bayerisches Bier» (01.08.2011);

№ 8461 (SE) Genuine Bavarian Beer (03.12.1957);

міжнародні реєстрації № 692577 (US) Genuine Bavarian Beer (07.04.1958);

№ 3656877 (US) «BAVARIAN BEER» (28.07.2008); № 214051 Genuine Bavarian

Beer (29.10.1958) AU - EM - JP - NO - SG - AT - BA - BY - CH - CZ - EG - ES - FR - HR - HU - IT - LI - MA - MC - MD - ME - MK - RO - RS - SI - SK - SM - UA - VN;  
№ TMA7 27792 (CA) «Genuine Bavarian Beer» (05.02.2003);  
№ 5685 (CY) «Genuine Bavarian Beer» (09.11.1957);  
№ FR 1958 00003 (DK) «Genuine Bavarian Beer» (02.09.1957);  
№ 34064 (FI) «Genuine Bavarian Beer» (10.12.1957);  
№ 46294 (TR) «Genuine Bavarian Beer» (10.10.1972).

З огляду на зазначене колегія Апеляційної палати констатує, що апелянт Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) є власником колективних торговельних марок, зокрема колективної словесної торговельної марки «BAVARIAN BEER» відносно товару «пиво», зареєстрованої на території Німеччини, країн Євросоюзу, Канади, Фінляндії, Туреччини, США вже понад 60 років.

При цьому колегія Апеляційної палати зазначає, що протиставлений словесний знак «BAVARIA HOLLAND BEER» також має правову охорону (міжнародна реєстрація № 815933 від 21.11.2003) на території тих самих країн, що й колективна торговельна марка «BAVARIAN BEER» відносно товару «пиво», зокрема: AU - BA - BY - ES - MD - ME - NO - OM - SG - SY - VN.

Відповідно до Статуту колективної торговельної марки «BAVARIAN BEER» ця марка може бути використана в поєднанні з власним ім'ям або логотипом компанії чи власними торговельними марками компанії, що використовуються для пляшкового пива або в рекламі чи в етикетках. Право на використання закінчується, якщо відповідний член Федерації Баварських Пивоварів переміщує місце пивоваріння за межі території Федеральної Землі Баварія або просто закриває виробництво.

Назва «Bayerisches Bier» (німецькою) та відповідно «BAVARIAN BEER» (англійською) є предметом охорони як географічне зазначення згідно із двосторонніми угодами між Федеративною Республікою Німеччини та Французькою Республікою (1960 рік), Італійською Республікою (1963 рік), Грецькою Республікою (1964 рік), Швейцарською Конфедерацією (1967 рік), Королівством Іспанії (1970 рік).

28 вересня 1993 року компанія Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) подала до Уряду Німеччини заявку на реєстрацію «Bayerisches Bier» як географічного зазначення (PGI) відповідно до статті 17(1) Регламенту Ради (ЄЕС) № 2081/92 від 14 липня 1992 року про захист географічних зазначень та найменувань походження сільськогосподарських продуктів та продовольчих товарів (далі – Регламент № 2081/92)

20 січня 1994 року Уряд Німеччини повідомив Комісію Експертів ЄК про заявку на реєстрацію «Bayerisches Bier» як географічного зазначення (PGI) відповідно до статті 17(1) Регламенту № 2081/92.

05 травня 2000 року після виправлень та доповнень Комісія визнала заявку обґрунтованою та направила до Регулятивного Комітету з географічних зазначень ЄК проект постанови щодо реєстрації «Bayerisches Bier» як географічного зазначення (PGI).

Деякі держави-члени ЄС заперечували проти такої реєстрації на тій підставі, що вже існують торговельні марки, що містять термін «Bayerisches Bier» або його переклад «BAVARIAN BEER» та існує думка про те, що цей термін став видовим (generic). Після аналізування поставлених питань Комісія Експертів ЄК дійшла висновку, що аргументи, представлені проти реєстрації були необґрунтованими, а Рада Європи прийняла Постанову № 1347/2001, згідно з якою зареєструвала «Bayerisches Bier» як географічне зазначення (PGI).

При цьому, у Постанові зазначено, що надана владою Голландії та Данії інформація підтверджує існування назви «Bavaria» як чинної торговельної марки для товару «пиво». Проте, з урахуванням фактів та доступної інформації, було визнано, що реєстрація назви «Bayerisches Bier» не здатна ввести споживача в оману щодо справжньої ідентичності продукту. Відтак, географічне зазначення «Bayerisches Bier» («Bavarian beer») та торговельна марка «Bavaria» не підпадають під ситуацію, згадану в статті 14(3) Регламенту № 2081/92, а використання торговельної марки «Bavaria» може бути продовжено до тих пір, поки не буде підстав для її анулювання.

Компанія Bavaria N.V. (NL) – власник протиставлених знаків не подавала позовів проти зазначеної Постанови.

З урахуванням викладених обставин колегія Апеляційної палати констатує, що між заявленим позначенням «BAVARIAN BEER» та особою заявника компанією Bayerischer Brauerbund e.V. (DE) існує усталений зв'язок відносно товару «пиво», що унеможливорює ймовірність того, що заявлене позначення при використанні відносно цього товару викликатиме у споживача асоціативне уявлення про належність його іншій, ніж заявник, особі.

З огляду на зазначене, колегія Апеляційної палати вважає, що при використанні заявленого та протиставлених знаків не виникатиме небезпека сплутування таких знаків на ринку.

Зважаючи на викладені обставини, а також положення статті 6<sup>quinquies</sup> Паризької конвенції про охорону промислової власності щодо необхідності врахування всіх фактичних обставин, що свідчать на користь реєстрації знака, колегія Апеляційної палати дійшла висновку про наявність підстав для задоволення заперечення.

За результатами розгляду заперечення, керуючись Законом України «Про охорону прав на знаки для товарів і послуг», Регламентом Апеляційної палати Державної служби інтелектуальної власності України, затвердженим наказом Міністерства освіти і науки України від 15.09.2003 № 622, колегія Апеляційної палати

**в и р і ш и л а:**

1. Заперечення Bayerischer Brauerbund e.V. задовольнити.
2. Рішення від 05.03.2015 про відмову в наданні правової охорони знаку «BAVARIAN BEER» за міжнародною реєстрацією № 1166669 відмінити.
3. Надати правову охорону знаку «BAVARIAN BEER» за міжнародною реєстрацією № 116666 відносно товару 32 класу МКТП: «пиво».

Рішення набирає чинності з дати його затвердження наказом Державної служби інтелектуальної власності України.

Головуючий колегії

Л.А.Цибенко

Члени колегії

М.Ю.Потоцький

Г.П.Добриніна