

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации» (далее – Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454) (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 11.06.2024 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «МЕГАФУД», Московская область, р-н Воскресенский, г. Воскресенск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2023788451, при этом установила следующее.



Обозначение «  » по заявке №2023788451, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 19.09.2023, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 24.04.2024 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака для испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со следующими средствами индивидуализации:

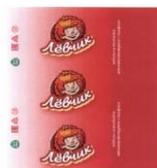
- обозначением «ЛЁВКА» по заявке №2023770775, заявленным 04.08.2023 на государственную регистрацию товарного знака на имя ООО «Алтайские колбасы», 656066, Алтайский край, г. Барнаул, ул. Сухэ-Батора, 3А, оф. 316, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;



- с товарным знаком «» по свидетельству №748360 с приоритетом от 02.04.2018, зарегистрированным на имя ООО «КДВ Воронеж», 396039, Воронежская обл., Рамонский р-н, д. Богданово, ул. Лесная, 31, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;



- с товарными знаками «» по свидетельству №590338 с



приоритетом от 30.07.2015, «» по свидетельству №590337 с приоритетом от 30.07.2015, зарегистрированными на имя ООО «СВИТЛАЙФ МАРКЕТ», 191119, Санкт-Петербург, наб. Обводного канала, 93А, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что сходство сравниваемых обозначений установлено на основании фонетического и

семантического сходства словесных элементов «ЛЁВИК» - «ЛЁВКА» - «ЛЁВА» - «ЛЁВЧИК».

В возражении, поступившем 11.06.2024, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 24.04.2024.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- при принятии оспариваемого решения экспертизой не учтено, что словесный элемент «ЛЁВИК» заявленного обозначения является нечасто используемой производной формой имени «Лев», а противопоставленное обозначение «ЛЁВКА» по заявке №2023770775 является производным от имени «Лев», которое имеет пренебрежительный оттенок по отношению к носителю мужского имени «Лев»;

- таким образом, сравниваемые обозначения обладают различной семантикой;

- кроме того, в обозначении по заявке №2023770775 отсутствуют какие-либо изобразительные элементы, в связи с чем ассоциативная связь с животным в данном обозначении отсутствует;

ЛЁВИК



- напротив, заявленное обозначение «» содержит фантазийное изображение льва в спортивной форме, которое придает заявленному обозначению шуточный смысл и призывает к занятию спортом;

- заявитель по заявке №2023770775 - ООО «Алтайские колбасы» занимается производством колбасных изделий, деликатесов и полуфабрикатов, то есть вводит в гражданский оборот товары, неоднородные товарам 30 класса МКТУ испрашиваемого перечня;

- заявленное обозначение используется ООО «МЕГАФУД» для маркировки производимых по его заказу бисквитных пирожных, которые реализуются в фирменных магазинах «У Палыча»;

- таким образом, сравниваемые обозначения не сходны до степени смешения и не будут смешиваться потребителями в гражданском обороте;



- товарный знак «» по свидетельству №748360 не является сходным с заявленным обозначением, поскольку вызывает иные ассоциации, связанные с маленьким, недавно родившимся львенком;
- в перечне товарного знака по свидетельству №748360 отсутствуют кондитерские изделия и печенье бисквитное;
- данный товарный знак используется его правообладателем для маркировки кукурузных палочек, которые не являются однородными испрашиваемым товарам;
- противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №590337, №590338 зарегистрированы для небольшой группы изделий, относящихся к конфетам, которые по своему виду, составу, способу употребления отличаются от товаров испрашиваемого перечня, представляющих собой изделия кондитерские мучные и шоколад;
- кроме того, данные товарные знаки включают изобразительные элементы (изображение домика и изображение головы улыбающегося мальчишки) которые, помимо иного зрительного впечатления, в силу несходства персонажей, передают иную смысловую нагрузку;
- с учетом сосуществования товарных знаков по свидетельствам №748360 и №590337, вынесение Роспатентом решения об отказе в регистрации товарного знака по заявке №2023788451 нарушает единообразие практики регистрации товарных знаков.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 24.04.2024 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие документы:

- материалы заявки №2023788451 (1);
- скриншоты Интернет-страниц с вариантами значений словесных элементов сравниваемых обозначений (2);
- скриншоты Интернет-сайта <https://msk.palich.ru/> о реализации продукции (3);

- копия декларации о соответствии ЕАЭС №RU.PA06.B.98898/23 от 30.08.2023 (4);
- копия договора авторского заказа на создание произведения (5);
- копия кассового чека (6);
- копия договора коммерческой концессии №РД0296505 от 28.05.2019 (7);
- копия договора №29 от 31.12.2018, заключенного между ООО «МЕГАФУД» и ООО «Эко-меню» (8);
- копия разрешения на выпуск продукции №10 от 08.08.2023 (9);
- копия заявки на изготовление продукции от 27.09.2023 (товар с маркировкой «Лёвик» указан в п.74) (10);
- копия отчёта о произведённой продукции от 31.10.2023 (товар с маркировкой «Лёвик» указан в п.65 отчёта) (11);
- копия Устава ООО Мегафуд (12).

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (19.09.2023) заявки №2023788451 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 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 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет

самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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).

Обозначение по заявке №2023788451 представляет собой комбинированное



обозначение «  », включающее словесный элемент «Лёвик», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Под словесным элементом размещено фантазийное изображение льва в одежде и обуви.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается для товаров 30 класса МКТУ «изделия кондитерские мучные; шоколад».

В рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса заявленному обозначению противопоставлены следующие средства индивидуализации:

- словесное обозначение «ЛЁВКА» по заявке №2023770775, выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита;



- комбинированный товарный знак «» по свидетельству №748360, представляющий собой лицевую сторону упаковки. В верхней части упаковки на двух строках друг под другом размещены словесные элементы «крошка» и «ЛЁВА», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Словесный элемент «ЛЁВА» выполнен крупным шрифтом буквами бирюзового цвета. Слово «крошка» выполнено мелким шрифтом оранжевого цвета. Справа на упаковке размещено стилизованное изображение львенка. В центральной части упаковки размещены волнообразные линии различного размера бирюзового и серого цветов;



- комбинированный товарный знак «» по свидетельству №590338, включающий стилизованное изображение домика с вывеской красного цвета, на фоне которой размещен словесный элемент «ЛЁВЧИК», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита белого цвета. Домик размещен на фоне прямоугольника розового цвета в нижней части которого выполнен сегмент круга желтого цвета;



- комбинированный товарный знак «» по свидетельству №590337, представляющий собой обертку кондитерского изделия красного цвета. Обертка включает стилизованное изображение головы рыжеволосого мальчика и размещенное под ним слово «ЛЁВЧИК», выполненное оригинальным шрифтом буквами русского алфавита белого цвета. Указанные элементы повторяются на обертке три раза.

Анализ на предмет соответствия заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Необходимо отметить, что в комбинированном обозначении, состоящем из изобразительного и словесного элементов, основным элементом, как правило, является словесный элемент, так как он запоминается легче изобразительного и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения.

В заявленном обозначении и товарных знаках по свидетельствам №№748360, 590338, 590337 именно словесные элементы «ЛЁВИК», «ЛЁВА», «ЛЁВЧИК» визуальнo доминируют и акцентируют на себе основное внимание потребителя за счет возможности их прочтения/запоминания.

Обозначение по заявке №2023770775 включает единственный индивидуализирующий элемент – слово «ЛЁВКА».

Сравниваемые словесные элементы «ЛЁВИК», «ЛЁВКА», «ЛЁВА», «ЛЁВЧИК» включают фонетически тождественную начальную часть «ЛЁВ-» и отличаются только окончаниями. Совпадение именно начальной части слов, с которой начинается их восприятие/прочтение, приводит к сходному фонетическому восприятию сравниваемых словесных элементов в целом.

Что касается словесного элемента «крошка», присутствующего в составе



товарного знака «» по свидетельству №748360, то он выполнен мелким шрифтом, за счет чего в меньшей степени акцентирует на себе внимание и обладает вторичной индивидуализирующей функцией.

Слова «ЛЁВИК», «ЛЁВКА», «ЛЁВА», «ЛЁВЧИК» имеют сходное смысловое значение, поскольку представляют собой различные уменьшительно-ласкательные формы слова «Лев», которое имеет следующие значения: 1. Крупное хищное животное семейства кошачьих с короткой желтоватой шерстью и с длинной гривой у самцов. 2. Денежная единица в Болгарии (см. Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/277911>). Кроме того, «Лев» - это мужское имя.

Коллегия сочла обоснованными доводы заявителя о несходстве заявленного



обозначения «  » и товарного знака «  » по свидетельству №590337, поскольку заявленное обозначение при наличии стилизованного изображения льва ассоциируется с животным, а противопоставленный товарный знак за счет присутствия в нем изображения головы ребенка ассоциируется с мальчиком по имени «Лёвчик». То есть за счет различного графического решения в сравниваемых обозначениях не совпадают их общие идеи.

В связи с изложенным противопоставление заявленному обозначению товарного знака по свидетельству №590337 в рамках требований пункта 6 статьи 1483 Кодекса коллегией снято.

Что касается противопоставленного обозначения «ЛЁВКА» по заявке



№2023770775 и товарного знака «  » по свидетельству №590338, то они не содержат никаких дополнительных элементов, однозначно ориентирующих с точки зрения семантики словесных элементов. В этой связи в составе данных знаков словесные элементы «ЛЁВКА», «ЛЁВЧИК» способны ассоциироваться, в том числе, с животным семейства кошачьих.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №748360, №590338 и обозначение по заявке №2023770775 являются семантически сходными, поскольку в них прослеживается подобие заложенных идей.

Коллегия принимает во внимание визуальные отличия сравниваемых обозначений, однако, эти отличия носят второстепенный характер ввиду превалирования в рассматриваемом случае фонетического и семантического критерия сходства.

Таким образом, высокая степень фонетического и семантического сходства сравниваемых обозначений приводит к ассоциированию заявленного обозначения с

противопоставленными товарными знаками по свидетельствам №748360, №590338 и обозначением по заявке №2023770775.

По вопросу однородности товаров 30 класса МКТУ, представленных в перечнях заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, установлено следующее.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ «изделия кондитерские мучные; шоколад».

Правовая охрана обозначения по заявке №2023770775 испрашивается, в частности, для товаров 30 класса МКТУ «булки; вафли; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; леденцы; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки шоколадные; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; рулет весенний; сладости; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; сухари; украшения шоколадные для тортов; шоколад».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №748360, зарегистрирован, в частности, для товаров 30 класса МКТУ «булки; шоколадно-молочные; напитки шоколадные; печенье сухое; пироги; рулет весенний; сухари».

Товарный знак по свидетельству №590338 зарегистрирован для товаров 30 класса МКТУ «карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные».

Товары 30 класса МКТУ испрашиваемого перечня однородны по роду/виду, назначению, условиям реализации, кругу потребителей товарам 30 класса МКТУ,

указанным в перечне товарных знаков по свидетельствам №748360, №590338 и в перечне заявки №2023770775 (в сравниваемых перечнях представлены мучные кондитерские изделия и сахаристые кондитерские изделия).

Необходимо отметить, что на предмет однородности исследуется не фактическая деятельность заявителя и правообладателей противопоставленных товарных знаков, а товары, представленные в перечнях сопоставляемых средств индивидуализации.

Ссылка заявителя на другие регистрации не может быть принята во внимание, поскольку каждый знак индивидуален, и возможность государственной регистрации товарного знака рассматривается отдельно в зависимости от каждого конкретного случая с учетом обстоятельств, определяющих такую возможность.

Установленное сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №748360, №590338 и обозначения по заявке №2023770775 с учетом однородности товаров 30 класса МКТУ, представленных в их перечнях, свидетельствует о невозможности регистрации заявленного обозначения в отношении испрашиваемого перечня товаров 30 класса МКТУ, поскольку оно не соответствует для указанных товаров пункту 6 статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 11.06.2024, оставить в силе решение Роспатента от 24.04.2024.