

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12.03.2014 № 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее - Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 07.05.2024, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Сусан Рус Груп», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022753842, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**Fruit Me**», поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 05.08.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 27.12.2023 о государственной регистрации товарного знака по заявке №2022753842 в отношении части заявленных товаров 30 класса МКТУ, в отношении другой части товаров 30 класса МКТУ выявлено несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновано сходством до степени смешения с товарными знаками по международным регистрациям «FRUIT ME UP» под №1116500, с конвенционным приоритетом от 14.10.2011г. (срок действия исключительного права продлен до 13.04.2032г.), под №1115873, с приоритетом от 13.04.2012г. (срок действия исключительного права продлен до 13.04.2032г.), на имя «ANDROS (Société en Nom Collectif)», Zone Industrielle F-46130 Biars Sur Cere в отношении товаров 29, 30 классов МТКУ признанных однородными заявленным товарам 30 класса МКТУ.

В связи с изложенным, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении части заявленных товаров 30 класса МКТУ, а именно: *«вафли; вещества связующие для мороженого; галеты солодовые; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; зефир [кондитерские изделия]; 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; йогурт замороженный [мороженое]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфитюр молочный; крекеры; крем заварной; леденцы; макарон [печенье миндальное]; марципан; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; пралине; пряники; птифуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы];*

резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп золотой; сироп из мелассы; сладости; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; сорбет [мороженое]; соус клюквенный [приправа]; соус яблочный [приправа]; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стружка ледяная с подслащенными красными бобами; сухари; сэмпэй [рисовые крекеры]; тарты; украшения шоколадные для тортов; халва; шоколад» на основании положений пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В поступившем возражении 07.05.2024 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- звуковой анализ сравниваемых обозначений показывает следующие отличия: разное число слогов, ударение на разные слоги, доминирование при произношении разных гласных, иная длина звуков, доминирование при произношении разных звуковых комбинаций, окончание на разные звуки;

- заявленное обозначение «Fruit Me» выполнено стандартным шрифтом черного цвета, где буквы «F» и «M» - заглавные, остальные буквы - строчные, в то время как противопоставленный словесный товарный знак «FRUIT.ME.U.P» выполнен иным - более тонким шрифтом с засечками, заглавными буквами, с точками между словами,

- противопоставленные товарные знаки имеют дополнительный словесный элемент «UP», что визуально удлинит весь товарный знак,

- заявленное обозначение значительно визуально отличается от противопоставленного ему товарного знака №1116500, поскольку последний включает в себя яркий образный изобразительный элемент и выполненный в зелёном цвете строчными буквами словесный элемент с дополнительным предлогом «ир» и восклицательным знаком, что в целом влечёт различное восприятие сравниваемых знаков,

- заявленное обозначение «Fruit Me» с английского языка переводится «принеси мне фрукты», в то же время словесный элемент противопоставленных знаков «fruit me up» переводится фразами «взбодрить меня», «подними мне настроение»,

- с учетом специфики деятельности правообладателей, а также ассортимента, сырья, свойств товаров, стоимости, ценовой политики, условий и каналов сбыта товаров смешение в глазах потребителей исключается.

На основании вышеизложенного, заявитель просит отменить решение Роспатента от 27.12.2023 по заявке №2022753842 о государственной регистрации товарного знака, а именно в части отказа в регистрации товарного знака в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ: «изделия желейные фруктовые [кондитерские]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; леденцы; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания», а также зарегистрировать товарный знак по заявке № 2022753842 в отношении вышеуказанных товаров 30 класса МКТУ.

В подтверждение своих доводов заявителем представлены следующие документы:

1. Решение Роспатента от 27.12.2023 о государственной регистрации товарного знака.

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

С учетом даты (05.08.2022) поступления заявки №2022753842 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, 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 пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные 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.

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).

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2022753842 заявлено словесное обозначение «Fruit Me», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Предоставление правовой охраны в рамках поданного возражения испрашивается в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ *«изделия желейные фруктовые [кондитерские]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; леденцы; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания»*. Заявитель не оспаривает решение Роспатента в

отношении другой части товаров 30 класса МКТУ, в предоставлении правовой охраны которой было отказано.

В качестве сходных до степени смешения с заявленным обозначением в заключении по результатам экспертизы указаны словесный товарный знак [1] «FRUIT ME UP» по международной регистрации №1115873, выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, и комбинированный



товарный знак [2] «» по международной регистрации №1116500, включающий словесный элемент «FRUIT ME UP», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, и изобразительный элемент в виде стилизованного изображения головы с кусочками фруктов, правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-2] показал, что все обозначения включают в себя фонетически и семантически («Fruit» - плод, фрукты, <https://translate.academic.ru/fruit/en/ru/>, «me» - меня, мне, <https://translate.google.com/?hl=ru&sl=auto&tl=ru&text=me&op=translate>) тождественный словесный элемент «FRUIT ME».

Словесный элемент «FRUIT ME» в заявленном обозначении является основным индивидуализирующим элементом, в противопоставленных товарных знаках указанные элементы являются акцентными (доминирующими), прежде всего ввиду пространственного расположения в знаках.

В рассматриваемом случае начальные 7 звуков «F R U I T M E» заявленного обозначения совпадают с начальными звуками «F R U I T M E» противопоставленных товарных знаков [1-2]. Сравнимые знаки при произношении имеют близкое фонетическое звучание, отличаясь только наличием в противопоставленных товарных знаках звука «UP», не придающего существенного отличия сравниваемым знакам.

Как отмечает заявитель, сравниваемые обозначения имеют различное семантическое значение: в заявленном обозначении «fruit me» - «принеси мне фрукты», в противопоставленных товарных знаках - «fruit me up» переводится фразами «взбодри меня», «подними мне настроение». Вместе с тем, наличие с в сравниваемых обозначениях совпадающего словесного элемента «Fruit me» не исключает схожих смысловых ассоциаций при восприятии знаков.

Наличие изобразительного элемента в противопоставленном товарном знаке [2] не может существенным образом повлиять на различие с заявленным обозначением, поскольку, как известно, при восприятии комбинированных знаков наиболее сильным элементом является именно словесный элемент, а с учетом фонетического и семантического тождества словесного элемента «FRUIT ME» заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [1-2] являются в высокой степени сходными друг с другом.

При сопоставлении заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-2] на предмет графического сходства можно говорить о совпадении латинского алфавита в сравниваемых знаках.

В соответствии с изложенным, коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

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

При определении вероятности смешения сравниваемых обозначений коллегии надлежит руководствоваться требованиями пункта 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ №10 от 23.04.2019 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее Постановление Пленума ВС РФ), согласно которому 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.

Правовая охрана по заявке №2022753842 испрашивается в отношении следующих товаров 30 класса МКТУ: *«изделия желейные фруктовые [кондитерские]; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; леденцы; резинки жевательные; резинки жевательные для освежения дыхания».*

Правовая охрана противопоставленным товарным знакам [1-2] предоставлена в отношении следующего перечня товаров 29, 30 классов МКТУ:

[1], [2] - 29 класс - желе, джемы, компоты, пюре фруктовые; молоко и молочные продукты; йогурты; фруктовая мякоть; фруктовая паста; фруктовые салаты (*Gelées, confitures, compotes, purées de fruits; lait et produits laitiers; yaourts; pulpes de fruits; tartinade de fruits; salades de fruits*).

30 класс - конфеты фруктовые; выпечка и кондитерские изделия на фруктовой основе; резинка жевательная с фруктовым вкусом не для медицинских целей; леденцы с фруктовым вкусом; печенье фруктовое; йогурты (мороженое) замороженные с фруктовым вкусом; мороженое съедобное с фруктовым вкусом; фруктовые сорбеты (мороженое) (*Bonbons à base de fruits; pâtisserie et confiserie à base de fruits; gommes à mâcher au goût de fruit, non à usage médical; sucettes au goût de fruit; biscuits à base de fruits; yaourts glacés au goût de fruit (glaces); glaces comestibles au goût de fruit; sorbets aux fruits (glaces)*).

Сравнительный анализ перечня товаров 30 класса МКТУ заявленного обозначения и товаров 30 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков [1-2] показал, что испрашиваемые товары 30 класса МКТУ и товары 30 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1-2] относятся к одной родовой группе: «изделия кондитерские».

Таким образом, сравниваемые товары 30 класса МКТУ соотносятся друг с другом по родовому/видовому признаку (изделия кондитерские/конфеты,

леденцы, резинка жевательная) имеют один круг потребителей, назначение, а также каналы реализации.

Заявленные товары 30 класса признаны однородными с товарами 29 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1-2], включающими такие позиции как «желе, джемы, пюре фруктовые; фруктовая мякоть; фруктовая паста». Вышеуказанные товары 30 класса МКТУ заявленного обозначения и 29 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков относятся к категории сопутствующих, то есть являются тесно связанными друг с другом, имеют общее назначение, область применения, круг потребителей, используются в одном сегменте рынка, соотносятся как род/вид.

С учетом вышеизложенного коллегия делает вывод об однородности сравниваемых товаров.

Учитывая установленное сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-2], а также однородность испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ соответствующим товарам 29, 30 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков [1-2], их следует признать сходными до степени смешения.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [1-2] в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Коллегия отмечает, что фактическая деятельность заявителя и правообладателя товарных знаков [1-2] не является определяющим фактором в оценке однородности сравниваемых перечней товаров 29, 30 классов МКТУ.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.05.2024, оставить в силе решение Роспатента от 27.12.2023.