

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления


Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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), рассмотрела возражение, поступившее 07.02.2024, поданное Акционерным обществом "Славянка плюс", Белгородская обл., г. Старый Оскол (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2023748922 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2023748922, поданной 06.06.2023, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки заявлено словесное обозначение «**Твоё чудо**», выполненное буквами русского алфавита.


Роспатентом 20.10.2023 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2023748922 в отношении всех товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что в отношении всех товаров 30 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки, заявленное обозначение [1] не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса. Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим:


- заявленное обозначение [1] сходно до степени смешения с:

- обозначением «  » [2], заявленным ранее по заявке № 2023721952 с приоритетом от 21.03.2023 г. от ЗАО "Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана "МИР" 140002, Московская обл., г. Люберцы, Октябрьский пр-кт, д.112, пом.23., в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- серией товарных знаков с элементом «ЧУДО», зарегистрированных ранее по свидетельствам № 892925 («ШЕЙК») [3], № 834860 («РОЖДЕСТВЕНСКОЕ ЧУДО») [4],


№ 768343 («  ») [5], № 776236 («  ») [6], № 764179 («  », слово "ДЕСЕРТ", изображение товара – неохраняемые элементы товарного знака) [7],

№ 762400 («  », слово "ДЕСЕРТ» – неохраняемый элемент товарного знака) [8],

№ 590011 («  ») [9], № 541073 (« **Чудо Детки** ») [10], № 502221

(« **Чудо Снэк** ») [11], № 493566 («  ») [12], № 479952 (« **Чудо коллекция** »)


[13], № 474784 («  », «вкусный завтрак» - неохраняемый элемент) [14],


№ 461624 («  », ® - неохраняемый элемент) [15], № 416913 (« **ЧУДО** »)

[16], № 353954 (« **сказочно нежное чудо** ») [17], № 308809 («  ») [18],


№ 314472 («  », «ланч» - неохраняемый элемент) [19], № 316006

(« **Чудо ланч** », «ланч» - неохраняемый элемент) [20], № 318483 («  »)

[21], № 294037 (« МОЕ ПЕРВОЕ ЧУДО ») [22], № 292893 («  », «ТМ,


творожное» - неохраняемые элементы) [23], № 292177 («  », «молочное» -

неохраняемый элемент) [24], № 279960 («», «ТМ» - неохраняемый элемент)

[25], № 230040 («**ЧУДО - ЗАВТРАК**») [26], № 241923 («») [27], № 245088

(«**ЧУДО-СЛИВКИ** », «сливки» - неохраняемый элемент) [28], № 245087

(«**ЧУДО-ПУДИНГ** », «пудинг» - неохраняемый элемент) [29], № 195328

(«», «шоколад» - неохраняемый элемент) [30], с приоритетами от 08.04.2022,

21.04.2021, 18.12.2019, 27.11.2019, 10.07.2019, 08.07.2019, 09.09.2015, 16.01.2014,

28.06.2012, 30.05.2012, 30.12.2011, 31.05.2011, 25.11.2010, 02.12.2008, 13.03.2007,

17.06.2005, 16.02.2005, 21.12.2004, 22.10.2004, 05.08.2004, 21.06.2004, 16.06.2004,

10.06.2004, 25.04.2001, 11.03.2001, 26.02.2001, 03.02.1999 гг. на имя ООО «Вимм-

Билль-Данн Продукты», 127591, Москва, Дмитровское шоссе, дом 108 , в отношении

однородных товаров 30 класса МКТУ;

- заявленное обозначение [1] является словесным. Словесные обозначения

сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями,

в композиции которых входят словесные элементы. Если словесное обозначение

состоит из двух и более слов, экспертиза проводится как отдельно по каждому слову,

так и по всему обозначению в целом. Заявленное обозначение [1] представляет собой

словосочетание «ТВОЁ ЧУДО» («ТВОЁ» - мест. притяж., принадлежащий тебе,

имеющий отношение к тебе; «ЧУДО» - сверхъестественное явление, вызванное

вмешательством божественной, потусторонней силы; нечто поразительное,

удивляющее своей необычностью/ см. <https://academic.ru/> - Толковый словарь

Ожегова, Большой Энциклопедический словарь). В данном словосочетании сильным

элементом является «ЧУДО», поскольку является фантазийным в отношении

заявленных товаров, именно на него падает логическое ударение, играет основную

смысловую роль. Элемент «ТВОЁ» является описательным по отношению к элементу

«ЧУДО», указывая на его принадлежность. В композициях серии

противопоставленных товарных знаков словесный элемент «ЧУДО» также является

сильным по отношению к остальным словесным элементам, играет основную

смысловую роль. Сходство до степени смешения сравниваемых обозначений было установлено по фонетическому признаку, а именно на основании вхождения сильного элемента;

- экспертизой указано на однородность сравниваемых товаров 30 класса МКТУ;
- представленные примеры регистрации иных товарных знаков с элементом «ЧУДО» на имя заявителя не могут выступать в качестве убедительных мотивов в защиту регистрации заявленного обозначения [1], поскольку данные товарные знаки имеют отличия от обозначения «ТВОЁ ЧУДО».

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 07.02.2024 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 20.10.2023. Доводы возражения, поступившего 07.02.2024, сводятся к следующему:

- заявителем приведены сведения в отношении делопроизводства по рассматриваемой заявке на стадии экспертизы;
- обозначение [2] не является препятствием для регистрации заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака, поскольку решением от 25.12.2023 г. она признана отозванной;
- заявителем указаны выдержки из действующего законодательства, иных нормативно-правовых актов, а также документов рекомендательного характера, сведения из обзора судебной практики;
- от того, что элемент «твоё» указывает на принадлежность «чуда» он не становится описательным по отношению к товарам, для которых испрашивается охрана. Притяжательные местоимения сами по себе не подпадают под действие указанных норм, в связи с чем, заявителем приведены примеры товарных знаков со словами «твой», «твое» (свидетельства №№ 585742, 514654, 808631, 931525, 802061 и т.д.);
- анализ экспертизой по каждому слову проведен не был;
- вхождение - один из признаков звукового сходства, который является определяющим для фантазийных элементов, то есть для словесных элементов, не имеющих смыслового значения;
- в данном случае словосочетание состоит из двух слов, каждое из которых имеет значение, и вместе они образуют словосочетание, элементы которого грамматически

сопряжены друг с другом (притяжательное местоимение соответствует роду существительного);

- заявитель не возражает, что часть противопоставленных знаков [30-28,26,20,13,11,28,3] могут восприниматься как серия, поскольку между ними существует семантическое сходство, обусловленное тем, что все эти знаки построены по одной схеме, основанной на 3-ем значении слова «ЧУДО». Маркированный таким знаком продукт, завтрак или ланч, или коллекция таких продуктов, или смеси приготовленные таким способом (не перемешиванием, а взбиванием) - необыкновенные, выдающиеся среди подобных;

- заявленное обозначение [1] отличается от вышеуказанных товарных знаков семантически. Элемент «ЧУДО» стоит в конце словосочетания, а не в начале, что исключает звуковое сходство с каждым из знаков серии, и главное - не воспринимается как один из знаков серии, образованной знаками [30-28,26,20,13,11,28,3], в которых элемент «ЧУДО» стоит на первом месте;

- если положить в основу серии оригинальное графическое исполнение элемента «ЧУДО» в противопоставленных товарных знаках, то такая серия будет включать товарные знаки [27,25-23,18,19,15,14,12,7-9,5]. Во всех этих знаках элемент «Чудо» стоит на первом месте, и уже по этой причине обозначение по заявке № 2023748922 не будет восприниматься потребителем как знак, входящий в эту серию. Что же касается сходства до степени смешения с каждым из этих знаков, то оно отсутствует. Кроме того, неохраняемые элементы, а также оригинальное графическое решение словесного элемента «Чудо» ослабляют сходство;

- различительная способность слова «ЧУДО» применительно к товарам 30 класса МКТУ ослаблена, поскольку сотни товарных знаков с элементом «ЧУДО» охраняются для товаров 30 класса МКТУ на имя разных юридических лиц и индивидуальных предпринимателей: ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР», ООО «Торговый дом «МИР-2000», ООО «Новые технологии» и т.д. Согласно Государственному реестру товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации на имя ЗАО «Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана «МИР» зарегистрированы товарные знаки по свидетельствам №№ 232445 («ЧУДО-КЛУБНИКА»), 214843 («ЧУДО-МАЛИНА»), 233383 («ЧУДО -

ЧЕРНАЯ СМОРОДИИНА»), 220946 («ЧУДО-УСЛАДА»), 221147 («Новогоднее чудо»), 215274 («Сказочное чудо»), 214843 («Волшебное чудо»), 414594 («Седьмое чудо») и т.п. для однородных товаров 30 класса МКТУ. Первое место в части товарных знаков занимают прилагательные, характеризующие чудо. В знаках первой серии «чудо» стоит на первом месте и определяет стоящий на втором месте продукт как необыкновенный. А во второй серии знаков прилагательное характеризует «Чудо»;

- ООО «Торговый дом «МИР-2000», также принадлежит серия знаков с элементом «Чудо», охраняемых для товаров 30 класса МКТУ - это товарные знаки по свидетельствам № 188066 («Чудо-сказка»), № 214842 («Чудо-тройка»), № 215269 («Чудо-цирк»), № 221943 («Чудо-изюминка»), № 264154 («Чудо-лето») в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- наличие у разных производителей серий товарных знаков с общим элементом «Чудо» не препятствовало регистрации для однородных товаров на имя разных лиц товарных знаков с более поздним приоритетом;

- компания «Вимм-Билль Данн» занимает (в денежном выражении) 38 % рынка молочной продукции Российской Федерации, при этом на молочной, кисло-молочной продукции этой компании элемент «Чудо» присутствует в неизменном оригинальном графическом изображении;

- в отношении остальных противопоставлений заявитель обращает внимание на семантические, визуальные (шрифтовые, композиционные) отличия между сравниваемыми обозначениями, что не позволяет считать их сходными до степени смешения;

- заявитель дополнительно говорит о том, что на его имя также зарегистрированы товарные знаки, включающие словесный элемент «Чудо», по свидетельствам

обыкновенное
№№ 180038 (« **ЧУДО** »), 208082 (« **ПРОСТО ЧУДО** »), 226180 (« **ЧУДО** »),

НЕЖНОЕ
241413 (« **ЧУДО** »), 266084 (« **НОВОЕ ЧУДО** »), 289731 (« **МАЛЕНЬКОЕ ЧУДО** »), и другие,

которые также образуют серию. Причем в основание этой серии положен товарный знак с более ранним приоритетом, чем противопоставленные товарные знаки [27-30];

- товары, маркированные указанными товарными знаками заявителя, присутствуют на рынке длительное время, выпускаются в значительных объемах и имеют высокую репутацию, а также проводится реклама. Реклама продукции с товарным знаком «Чудо» размещена на официальном сайте кондитерского объединения «Славянка»;
- заявитель отдельно отмечает, что товарный знак «ЧУДО» по свидетельству № 416913 [16] не является сходным с заявленным обозначением [1];
- среди других правообладателей товарных знаков со словесным элементом «ЧУДО» заявитель отмечает следующие лица: ОАО Тульская кондитерская фабрика «Ясная поляна», ЗАО Народное предприятие «Конфил», ООО «Ура кондитеры», ООО «Шельф-2000» и т.д.;
- учитывая количество правообладателей и товарных знаков со словесным элементом «ЧУДО», охраняемых для товаров 30 класса МКТУ, а также данные производства заявителем товаров, маркированных товарными знаками со словом «ЧУДО», у экспертизы нет оснований для вывода о том, что потребитель сочтет заявленное обозначение [1], принадлежащим к серии товарных знаков ООО «Вимм-Билль-Данн Продукты», поскольку этот производитель не единственный, кому принадлежит серия товарных знаков со словом «Чудо», охраняемых для кондитерских изделий.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента об отказе в государственной регистрации и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2023748922 в отношении ограниченного перечня товаров 30 класса МКТУ *«вафли; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; 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; изделия кондитерские сахаристые; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфеты шоколадные с ликером; крекеры; марципан; нуга; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье кокосовое; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; тесто для кондитерских изделий; халва; шоколад».*

В подтверждение своих доводов заявителем с возражением представлены следующие документы:

- распечатка страницы из «Толкового словаря русского языка» Ожегов С.И., Шведова Н.Ю., размещенной на странице с адресом <https://ozhegov.info/slovar/?ex=Y&q=%D0%A7%D0%A3%D0%94%D0%9E> – [31];
- таблица товарных знаков с элементом «ЧУДО» заявителя, противопоставленных товарных знаков ООО «Вимм-Билль Данн Продукты Питания», товарных знаков Ассоциации делового сотрудничества ветеранов Афганистана «Мир» и других юридических лиц и индивидуальных предпринимателей – [32];
- распечатка из Интернета со страницы с адресом https://vuzlit.com/231821/segmentatsiya_rynka_potrebiteli – [33];
- справка об объемах продукции, подтверждающие длительный выпуск заявителем продукции, маркированной товарными знаками с элементом «Чудо» – [34];
- ходатайство о внесении изменений в перечень товаров к заявке № 2023748922 – [35];
- документы, подтверждающие рекламирование продукции с товарным знаком «Чудо» – [36];
- письмо от ООО «УК «Славянка» об аффилированных лицах – [37];
- скриншот с официального сайта с рекламой – [38];
- декларации о соответствии продукции выпускаемой под ТМ «ЧУДО» – [39];
- копия Положения об использовании результатов интеллектуальной деятельности и средств индивидуализации от 11 января 2008 года – [40];
- договор об осуществлении полномочий единоличного исполнительного органа Общества от 29.06.2021 г. (копия) – [41];
- выписка из протокола № 1 заседания Совета директоров ООО «УК «Славянка» от 02.03.2023 г. (копия) – [42].

Изучив материалы дела, выслушав присутствующих при рассмотрении возражения, поступившего 07.02.2024, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (06.06.2023) заявки № 2023748922 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения [1] включает в себя вышеуказанный 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 1 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, заявленными на регистрацию (ст. 1492) 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 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 требованиям пункта 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 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).

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение «**Твоё чудо**» [1] является словесным, выполнено стандартным шрифтом заглавными и строчными буквами русского алфавита в одну строку. Регистрация заявленного обозначения [1] испрашивается в отношении ограниченного перечня товаров 30 класса МКТУ *«вафли; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; 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; изделия кондитерские сахаристые; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфеты шоколадные с ликером; крекеры; марципан; нуга; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье кокосовое; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; тесто для кондитерских изделий; халва; шоколад».


В отношении несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (1,2) коллегия отмечает следующее.

В заключении по результатам экспертизы заявленному обозначению [1] противопоставлено обозначение «  » [2], заявленное ранее по заявке № 2023721952 с приоритетом от 21.03.2023 г. от имени ЗАО "Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана "МИР", Московская обл., г. Люберцы в отношении товаров 30 класса МКТУ. Вместе с тем, по заявке № 2023721952 Роспатентом 25.12.2023 было принято решение о признании заявки отозванной, следовательно, обозначение [2] не может быть противопоставлено заявленному обозначению [1].

Заявленному обозначению [1] в заключении по результатам экспертизы также противопоставлены следующие товарные знаки по свидетельствам № 892925

ЧУДО
(«ШЕЙК») [3], № 834860 («РОЖДЕСТВЕНСКОЕ ЧУДО») [4], № 768343 («  ») [5],

№ 776236 («  ») [6], № 764179 («  », слово "ДЕСЕРТ", изображение товара

– неохранные элементы товарного знака) [7], № 762400 («  », слово

"ДЕСЕРТ» – неохранный элемент товарного знака) [8], № 590011 («  ») [9],

№ 541073 (« **Чудо Детки** ») [10], № 502221 (« **Чудо Снэк** ») [11], № 493566



(«») [12], № 479952 («**Чудо коллекция**») [13], № 474784 («»,



«вкусный завтрак» - неохраняемый элемент) [14], № 461624 («»,® -




неохраняемый элемент) [15], № 416913 («**ЧУДО**») [16], № 353954


(«**сказочно нежное чудо**») [17], № 308809 («») [18], № 314472 («»,




«ланч» - неохраняемый элемент) [19], № 316006 («**Чудо ланч**», «ланч» -

неохраняемый элемент) [20], № 318483 («») [21], № 294037



(«**МОЕ ПЕРВОЕ ЧУДО**») [22], № 292893 («», «ТМ, творожное» -



неохраняемые элементы) [23], № 292177 («», «молочное» - неохраняемый




элемент) [24], № 279960 («», «ТМ» - неохраняемый элемент) [25], № 230040



(«**ЧУДО - ЗАВТРАК**») [26], № 241923 («») [27], № 245088 («**ЧУДО-СЛИВКИ**



», «сливки» - неохраняемый элемент) [28], № 245087 («**ЧУДО-ПУДИНГ**»,

«пудинг» - неохраняемый элемент) [29], № 195328 («», «шоколад» -



неохраняемый элемент) [30], с приоритетами от 08.04.2022, 21.04.2021, 18.12.2019,

27.11.2019, 10.07.2019, 08.07.2019, 09.09.2015, 16.01.2014, 28.06.2012, 30.05.2012,

30.12.2011, 31.05.2011, 25.11.2010, 02.12.2008, 13.03.2007, 17.06.2005, 16.02.2005,

21.12.2004, 22.10.2004, 05.08.2004, 21.06.2004, 16.06.2004, 10.06.2004, 25.04.2001,

11.03.2001, 26.02.2001, 03.02.1999 гг. Сроки действия исключительного права

продлены надлежащим образом.

В комбинированном обозначении, состоящем из изобразительного и словесного элементов, основным элементом является словесный элемент, так как он легче

запоминается, чем изобразительный, и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения. Наиболее значимым элементом всех противопоставленных товарных знаков является словесный элемент «ЧУДО».

Правообладателем товарных знаков [3-30] является ООО «Вимм-Билль-Данн Продукты», Москва. Правовая охрана товарных знаков [3-30] действует на территории Российской Федерации в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечнях свидетельств.

В отношении анализа заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [3-30] коллегия отмечает следующее.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [3-30] показал фонетическое и семантическое тождество наиболее значимого словесного элемента «ЧУДО», входящего в их состав. Так, сравниваемые обозначения вызывают одинаковые семантические ассоциации с нечто необычным, удивительным. Визуально заявленное обозначение [1] и противопоставленные товарные знаки [3,4,10,11,13,16,17,20,22,28-30] близки ввиду использования при их написании букв русского алфавита и отсутствия каких-либо иных изобразительных элементов. Остальные противопоставленные товарные знаки [5-9,12,14,15,18,19,21,23-25,27] и заявленное обозначение [1] имеют разное зрительное впечатление, обусловленное разным шрифтовым исполнением, наличием цвета, изобразительных элементов.

Словесный элемент «Твое» не вносит в заявленное обозначение [1] достаточных фонетических и семантических отличий по сравнению с противопоставленными товарными знаками [3-30], поскольку основная индивидуализирующая нагрузка в заявленном обозначении [1] падает на словесный элемент «ЧУДО».

Таким образом, заявленное обозначение [1] и противопоставленные товарные знаки [3-30] ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Анализ однородности сравниваемых товаров 30 класса МКТУ показал следующее.

Заявленные товары 30 класса МКТУ *«вафли; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; 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; изделия кондитерские сахаристые; изделия кондитерские фруктовые; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; конфеты шоколадные с ликером; крекеры; марципан; нуга; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье кокосовое; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; тесто для кондитерских изделий; халва; шоколад» представляют собой различные кондитерские изделия.

Таким образом, указанные заявленные товары 30 класса МКТУ ограниченного перечня и товары 30 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков № 892925 («йогурт замороженный [мороженое]; мороженое») [3], № 834860 («изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские фруктовые; йогурт замороженный [мороженое]; конфеты; крекеры; крекеры рисовые; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]») [4], № 768343 («зефир [кондитерские изделия]; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; йогурт замороженный [мороженое]; карамели [конфеты]; конфеты; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пряники; резинки жевательные; сладости; сухари; халва») [5], № 776236 («йогурт замороженный [мороженое]; мороженое; сорбет [мороженое]») [6], № 764179 («изделия кондитерские мучные; йогурт замороженный [мороженое]; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные») [7], № 762400 («йогурт замороженный [мороженое]; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные») [8], № 590011 («вафли; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; йогурт замороженный [мороженое]; карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крекеры;

леденцы; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пряники; резинки жевательные; сладости; сорбет [мороженое]; сухари; халва; шоколад») [9], № 541073 («вафли; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; йогурт замороженный [мороженое]; карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крекеры; леденцы; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пряники; резинки жевательные; сладости; сорбет [мороженое]; сухари; халва; шоколад») [10], № 502221 («вафли; изделия желейные фруктовые (кондитерские); изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; йогурт замороженный [мороженое]; конфеты; крекеры; мороженое; муссы десертные (кондитерские изделия); муссы шоколадные; печенье; печенье сухое; сладости; сорбет (мороженое); сухари; шоколад») [11], № 493566 («йогурт замороженный (мороженое); крекеры; мороженое; муссы десертные (кондитерские изделия); муссы шоколадные; сорбет (мороженое); шоколад») [12], № 479952 («бисквиты; изделия кондитерские; изделия кондитерские желеобразные; йогурт замороженный; конфеты; масса сладкая молочная для кондитерских изделий (заварной крем); мед; мороженое; мороженое фруктовое; печенье; пряники; резинки жевательные (за исключением используемой для медицинских целей); сахар; сладости; сухари; торты фруктово-ягодные; халва; шоколад») [13], № 474784 («напитки шоколадно-молочные») [14], № 461624 («бисквиты; вафли; десерты; изделия кондитерские; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские мучные; карамели; конфеты; крекеры; леденцы; мармелад; масса сладкая молочная для кондитерских изделий; мед; мороженое; мороженое фруктовое; печенье; помадки; пряники; резинки жевательные; сахар; сладости; сухари; торты фруктово-ягодные; халва; шоколад») [15], № 416913 («бисквиты, вафли, булки; вещества подслащивающие натуральные, десерты, изделия кондитерские, изделия кондитерские желеобразные, изделия кондитерские на основе арахиса, изделия кондитерские на основе миндаля,

изделия кондитерские мучные, йогурт замороженный, карамели, конфеты, крекеры, леденцы, мармелад, масса сладкая молочная для кондитерских изделий, мед, мороженое, мороженое фруктовое, напитки шоколадно-молочные, напитки шоколадные, печенье, помадки, пряники, резинки жевательные, сахар, сладости, торты фруктово-ягодные, халва, шоколад») [16], № 353954 («вещества подслащивающие натуральные; йогурт замороженный; мед; мороженое; мороженое фруктовое; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; резинки жевательные; сахар; шоколад») [17], № 308809 («зефир, изделия кондитерские мучные, йогурт замороженный, карамели, кексы, конфеты, леденцы, мармелад, масса сладкая молочная для кондитерских изделий, мороженое, мороженое фруктовое, пастила, пастилки (кондитерские изделия), печенье, помадки, пряники, пудинги, резинки жевательные, сладости, сухари, торты, халва, шоколад, шоколад с начинкой, шоколадные батончики») [18], № 314472 («йогурт замороженный, масса сладкая молочная для кондитерских изделий, мороженое, пудинги, торты фруктово-ягодные») [19], № 316006 («булки, вещества подслащивающие натуральные, изделия кондитерские мучные, йогурт замороженный, карамели, конфеты, крекеры, леденцы, мармелад, масса сладкая молочная для кондитерских изделий, мороженое, напитки шоколадно-молочные, напитки шоколадные, печенье, помадки, резинки жевательные, сахар, сладости, сухари, торты фруктово-ягодные, халва, шоколад») [20], № 318483 («булки, вещества подслащивающие натуральные, изделия кондитерские мучные, йогурт замороженный, карамели, конфеты, крекеры, леденцы, мармелад, масса сладкая молочная для кондитерских изделий, мороженое, напитки шоколадно-молочные, напитки шоколадные, печенье, помадки, резинки жевательные, сахар, сладости, сухари, торты фруктово-ягодные, халва, шоколад») [21], № 294037 («вещества подслащивающие натуральные; изделия кондитерские мучные; йогурт замороженный; конфеты; крекеры; леденцы; мармелад; масса сладкая молочная для кондитерских изделий; мороженое; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; помадки; резинки жевательные; сладости; торты фруктово-ягодные; халва; шоколад») [22], № 292893 («масса сладкая творожная для кондитерских изделий, масса сладкая творожная для кондитерских изделий, кондитерские изделия на основе молочных продуктов, кондитерские изделия на основе творога, пудинги

творожные, сладости на основе творога») [23], № 292177 («йогурт замороженный, масса сладкая молочная для кондитерских изделий, кондитерские изделия на основе молочных продуктов, мороженое, напитки шоколадно-молочные, помадки сливочные, сладости на основе молока, шоколад молочный») [24], № 279960 («вещества, подслащивающие натуральные, изделия кондитерские мучные, йогурт замороженный, карамели, конфеты, крекеры, леденцы, мармелад, масса сладкая молочная для кондитерских изделий, мороженое, напитки шоколадно-молочные, напитки шоколадные, печенье, помадки, резинки жевательные [за исключением используемых для медицинских целей], сахар, сладости, сухари, торты фруктово-ягодные, халва, шоколад») [25], № 230040 («сахар, кондитерские изделия, мороженое; мед») [26,27], № 245088 («стабилизаторы для взбитых сливок») [28], № 245087 («пудинги») [29], № 195328 («шоколад, в том числе жидкий; шоколадные конфеты, кондитерские изделия на основе шоколада; шоколадные напитки, в том числе с молоком») [30] либо идентичны, либо относятся к одному родовому понятию «кондитерские изделия», имеют общее назначение (для употребления в пищу в качестве сладкого, углеводов), общий круг потребителей (любители сладостей), продаются на одинаковых прилавках кондитерских изделий, бакалей, встречаются в одном сегменте рынка, что свидетельствует об их однородности и заявителем в материалах возражения не оспаривается.

Согласно пункту 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - Постановление ВС РФ № 10) 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.

С учетом высокой степени однородности анализируемых товаров 30 класса МКТУ риск смешения вышеуказанных сопоставляемых обозначений [1] и [3-30] в гражданском обороте увеличивается. Вместе с тем, для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения противопоставленных

товарных знаков и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров.

Угроза смешения противопоставленных товарных знаков [3-30] и заявленного обозначения [1] в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ усиливается тем, что товарные знаки имеют семантически доминирующий словесный элемент «ЧУДО». Потребитель руководствуется общими впечатлениями (часто нечеткими) о знаке, виденном ранее, и не имеет возможности непосредственно сравнить знаки, при этом проявляет меньшую осмотрительность, чем при выборе дорогих товаров.

Таким образом, с учетом всех вышеперечисленных признаков у коллегии есть основания для вывода о том, что сравниваемые обозначения [1] и [3-30] ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

На основании проведенного анализа коллегия пришла к заключению о том, что заявленное обозначение [1] и противопоставленные товарные знаки [3-30] являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ ограниченного перечня.

Довод заявителя о регистрации на его имя более раннего товарного знака обыкновенное « чудо » по свидетельству № 180038 с приоритетом от 18.09.1998 (срок действия регистрации продлен до 18.09.2028 г.) принят во внимание. Однако, данное обстоятельство не опровергает указанные выводы коллегии. При этом указанный товарный знак включает прилагательное «обыкновенное», влияющее на его индивидуализирующую нагрузку и способное вызывать иные семантические ассоциации, по сравнению с элементом «чудо»: например, с названием известной пьесы и его кинематографической версией – фильмом. «Обыкновенное чудо» - пьеса в трёх действиях драматурга Евгения Шварца, завершённая в 1954 году, о сказочной истории любви. См. электронный словарь: <https://ru.wikipedia.org/wiki>.

Кроме того, наличие еще одного товарного знака, право на который принадлежит заявителю, с более ранней датой приоритета, не относится к случаям, когда не применяется предусмотренное пунктом 6 статьи 1483 Кодекса основание для отказа в государственной регистрации (абзац пять указанной нормы - письмо-согласие). То есть, из закона не следует, что действия правообладателя по

регистрации другого («вариативного») товарного знака являются использованием предыдущего сходного товарного знака, относятся к содержанию его исключительного права на этот ранний товарный знак (см., например, Постановление от 02.09.2016 по делу СИП-26/2016).

Из материалов возражения усматривается, что элемент «ЧУДО» входит в состав товарных знаков разных правообладателей в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ. Вместе с тем, данный довод не устраняет вышеизложенные выводы коллегии, поскольку коллегией установлено сходство до степени смешения заявленного обозначения [1] с вышеуказанными товарными знаками [3-30], в состав которых входит словесный элемент «ЧУДО». Сходство до степени смешения сравниваемых обозначений установлено на основании вышеприведенной нормативно-правовой базы. Кроме того, делопроизводство по каждой заявке осуществляется независимо, с учетом обстоятельств каждого конкретного дела. Каждый товарный знак индивидуален, и возможность его государственной регистрации рассматривается отдельно, в зависимости от каждого конкретного случая с учетом всех обстоятельств дела.

Доводы и документы о деятельности заявителя не опровергают старшее право у ООО «Вимм-Билль-Данн Продукты» на вышеуказанные противопоставленные товарные знаки [3-30] сходные с заявленным обозначением [1] в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ. Следует пояснить, что пункт 6 (2) статьи 1483 Кодекса направлен на защиту исключительных прав правообладателей сходных, либо тождественных товарных знаков, правовая охрана которым была предоставлена ранее в отношении однородных товаров и услуг. Кроме того, при оценке соответствия/несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса анализу подлежат те товары, которые приведены в сравниваемых перечнях заявленного обозначения [1] и имеющихся противопоставленных товарных знаков [3-30], которые, как было установлено выше, являются однородными.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения [1] в отношении всех товаров 30 класса МКТУ требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса является правомерным и у

коллегии отсутствуют правовые основания для отмены решения Роспатента от 20.10.2023.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.02.2024, оставить в силе решение Роспатента от 20.10.2023.