

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (далее - Кодекс), и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 29.01.2024, поданное ИП Ибатуллин А.В., г. Уфа (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №691860, при этом установлено следующее.



Регистрация товарного знака «» по свидетельству №691860 с приоритетом от 29.09.2017 была произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 16.01.2019 по заявке №2017740436. Правообладателем товарного знака по свидетельству №691860 является Юшкова А.В., Смоленская область (далее – правообладатель). Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 29, 31 классов МКТУ.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 29.01.2024, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №691860 произведена с нарушением требований, установленных положениями пунктов 6, 10 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к тому, что оспариваемый товарный знак



«Самое любимое» по свидетельству №691860, представляющий собой комбинированное обозначение, состоящее из геометрической фигуры в виде четырехугольника с синим фоном, из изобразительного элемента в виде сердечка, и из словесных элементов «Самое», «любимое», выполненных стандартным шрифтом заглавной и строчными буквами русского алфавита, сходен до степени смешения с товарным знаком лица, подавшего возражение, представляющего собой словесное обозначение «ЛЮБИМАЯ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

По мнению лица, подавшего возражение, оспариваемый товарный знак ассоциируется с принадлежащим лицу, подавшему возражение, товарным знаком по свидетельству №301881, поскольку они все содержат в себе фонетически, визуально и семантически сходные словесные элементы «любимое»/«ЛЮБИМАЯ».

Товары 29 класса МКТУ «желе мясное; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; изделия колбасные; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; колбаса кровяная; консервы мясные; мозг костный пищевой; мясные экстракты; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; птица и дичь; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; паштеты из печени; печень; птица домашняя неживая; сало; свинина; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; экстракты мясные», в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак по свидетельству №691860, являются однородными товарам 29 класса МКТУ «ветчина, колбасные изделия, консервированное мясо», в отношении которых зарегистрирован противопоставляемый товарный знак по свидетельству №301881, поскольку сравниваемые товары относятся к мясным продуктам, имеют одно назначение, единую сферу применения и одинаковый круг потребителей.

Кроме того, лицо, подавшее возражение, отмечало, что оспариваемое обозначение нарушает также положения пункта 10 статьи 1483 Кодекса, так как противопоставленный товарный знак по свидетельству №301881 фонетически и семантически входит в состав оспариваемого товарного знака.

На основании вышеизложенного лицо, подавшее возражение, просит признать правовую охрану товарного знака по свидетельству №691860 недействительной в отношении товаров 29 класса МКТУ «желе мясное; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; изделия колбасные; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; колбаса кровяная; консервы мясные; мозг костный пищевой; мясные экстракты; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; птица и дичь; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; паштеты из печени; печень; птица домашняя неживая; сало; свинина; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; экстракты мясные» (перечень оспариваемых товаров был уточнен в ответе на запрос (корреспонденция от 10.04.2024)) в соответствии с положениями пунктов 6, 10 статьи 1483 Кодекса.

Правообладателем 30.05.2024 был направлен отзыв на возражение от 29.01.2024, в котором он отмечал следующее:

- как следует из сведений государственного реестра Роспатента и официальных публикаций, сведения о государственной регистрации товарного знака по свидетельству №691860 были опубликованы 16 января 2019 года. Таким образом, срок для подачи возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №691860 истек 16 января 2024 года. Настоящее возражение поступило в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 29 января 2024 года, то есть по истечении срока, установленного законом;

- следовательно, отсутствуют основания для удовлетворения настоящего возражения в связи с пропуском специального пятилетнего срока для подачи возражений, основанных на 6 и 10 пунктах статьи 1483 Кодекса;

- оспариваемый товарный знак представляет собой единую целостную композицию. Слова «САМОЕ ЛЮБИМОЕ» выполнены белым шрифтом, на голубом фоне, с присутствием изобразительного элемента в виде сердца в верхнем правом углу. По своему композиционному расположению в пространстве оспариваемого знака все словесные элементы выполнены по центру голубого прямоугольника на двух строках. Оспариваемый товарный знак образует единую неделимую конструкцию, которая объединяет все элементы, в том числе словесные и препятствует тому, чтобы слова и графические элементы воспринимались независимо друг от друга. Следовательно, в оспариваемом товарном знаке отсутствуют отдельные элементы;

- таким образом, слово «ЛЮБИМОЕ» не может квалифицироваться как самостоятельный и независимый элемент оспариваемого товарного знака, сходство которого с противопоставленным товарным знаком «ЛЮБИМАЯ» привело бы к несоответствию регистрации требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса;

- лицом, подавшим возражение, не представлены документы, свидетельствующие о ведении им хозяйственной деятельности под спорным обозначением в отношении «ветчины, колбасных изделий, консервированного мяса», следовательно, не усматривается его заинтересованность в подаче настоящего возражения по основаниям, предусмотренным пунктом 10 статьи 1483 Кодекса.

На заседании коллегии 11.06.2024 правообладатель в своём устном выступлении отмечал, что он специализируется на выпуске и продаже молочной продукции, ввиду чего не возражает против признания недействительной правовой охраны оспариваемому товарному знаку в отношении мяса и мясной продукции.

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

С учетом даты приоритета (29.09.2017) правовая база для оценки охраноспособности товарного знака по свидетельству №691860 включает в себя

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 июля 2015 г. №482 (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 положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

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

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

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

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

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

В соответствии с пунктом 10 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков в отношении однородных товаров обозначения, элементами которых являются охраняемые в соответствии с Кодексом средства индивидуализации других лиц, сходные с ними до степени смешения обозначения, а также объекты, указанные в пункте 9 статьи 1483 Кодекса.

Необходимо отметить, что в соответствии с порядком оспаривания и признания недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку, установленным положениями пункта 2 статьи 1513 Кодекса, возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку подается заинтересованным лицом.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству №691860 представляет собой



комбинированное обозначение «», состоящее из геометрической фигуры в виде четырехугольника с синим фоном, из изобразительного элемента в виде сердечка, и из словесных элементов «Самое», «любимое», выполненных стандартным шрифтом заглавной и строчными буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 29, 31 классов МКТУ.

Лицо, подавшее возражение, является правообладателем товарного знака «ЛЮБИМАЯ» по свидетельству №301881 (с более ранним приоритетом) на основании договора о распоряжении исключительным правом от 16.12.2015, который, по его мнению, является сходным до степени смешения с оспариваемым товарным знаком №691860 и зарегистрирован в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ. Таким образом, ИП Ибатуллин А.В. признан заинтересованным

лицом в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №691860 в отношении товаров 29 класса МКТУ.

В отношении доводов правообладателя о том, что лицом, подавшим возражение, был пропущен пятилетний срок на подачу возражения по основаниям, предусмотренными положениями пунктами 6, 10 статьи 1483 Кодекса, коллегия отмечает, что возражение было направлено 15.01.2024, то есть за один день до истечения пятилетнего срока (16.01.2024), что не нарушает нормы законодательства.

При анализе оспариваемого товарного знака на предмет несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса коллегией было установлено следующее.

Противопоставленный товарный знак «**ЛЮБИМАЯ**» по свидетельству №301881 представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ [1].

По мнению лица, подавшего возражение, сходство сравниваемых знаков обусловлено тем, что они содержат в своем составе фонетически, визуальное и семантически сходные элементы «любимое»/«ЛЮБИМАЯ».

Оспариваемое обозначение включает в свой состав словесные элементы «Самое любимое», которые, хотя и выполнены на разных строках, написаны единым шрифтом и в едином цвете, представляют собой словосочетание, образованное по правилам русского языка (где слова согласованы друг с другом по форме, а также в числе и падеже).

Фонетически, оспариваемое обозначение состоит из 7 слогов (12 букв), в то время как противопоставленный товарный знак [1] состоит из 4 слогов (7 букв), что обуславливает их фонетическое различие.

Оспариваемое обозначение и противопоставленный товарный знак [1] также имеют визуальные отличия, так как различаются по длине, что обуславливает разное зрительное впечатление, кроме того, в состав оспариваемого обозначения входит графический элемент в виде прямоугольника

с голубым фоном, а также изобразительный элемент в виде сердечка, которые также формируют его общее зрительное восприятие.

Противопоставленный товарный знак [1] включает в себя единственный словесный элемент «ЛЮБИМАЯ», который имеет следующее словарно-справочное значение «возлюбленная» (<https://sanstv.ru/dict/любимая>).

В состав оспариваемого товарного знака входит словосочетание «Самое любимое», в котором его словесные элементы согласуются грамматически (стоят в одном падеже и числе), при этом смысловая характеристика оспариваемого обозначения может вызывать у потребителей ассоциации с различными самыми любимыми делами, вещами, мероприятиями и так далее (в зависимости от их кругозора), в то время как противопоставленный товарный знак [1] порождает ассоциации, связанные с возлюбленной девушкой, женщиной. Таким образом, коллегия приходит к выводу о том, что сравниваемые обозначения различаются по семантическому признаку сходства.

В соответствии с вышеизложенным, сопоставляемые обозначения не ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать вывод о том, что они не являются сходными до степени смешения.

Анализ однородности товаров 29 класса МКТУ, в отношении которых предоставлена правовая охрана оспариваемому товарному знаку по свидетельству №691860 и противопоставленного товарного знака [1], показал следующее.

Товары 29 класса МКТУ «желе мясное; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; изделия колбасные; кальби [корейское блюдо-мясо на гриле]; колбаса кровяная; консервы мясные; мозг костный пищевой; мясные экстракты; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; птица и дичь; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; паштеты из печени; печень; птица домашняя неживая; сало; свинина; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; экстракты мясные» оспариваемого товарного знака являются однородными товарам 29 класса МКТУ «ветчина, колбасные изделия, консервированное мясо» противопоставленного товарного знака [1], поскольку сравниваемые товары относятся к мясу и мясным продуктам,

имеют одно назначение, единую сферу применения и одинаковый круг потребителей.

Однако при установленном несходстве оспариваемого товарного знака с противопоставленным товарным знаком [1] вывод об однородности товаров не повлияет на отсутствие смешения знаков в гражданском обороте.

С учетом изложенного, довод лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемый товарный знак по свидетельству №691860 противоречит требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать неубедительным.

При анализе оспариваемого товарного знака на предмет несоответствия требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса коллегией было установлено следующее.

Положение пункта 10 статьи 1483 Кодекса, по общему правилу, может быть применено к товарному знаку, представляющему собой обозначение, которое состоит из отдельных фрагментов, и один из фрагментов представляет собой товарный знак другого лица. При этом самостоятельность данной нормы обусловлена тем, что такой фрагмент (элемент), присутствуя в композиции, не является доминирующим и не выполняет основную индивидуализирующую функцию товарного знака (например, расположен в угловой части этикетки и по своему пространственному положению не является существенным в композиции всего комбинированного обозначения). Иными словами, действие нормы направлено на недопущение нарушений прав третьих лиц тогда, когда факт нарушения не вызывает сомнения, а нормы пунктов 6, 8, 9 статьи 1483 Кодекса к рассматриваемой ситуации не применимы в силу незначительной роли таких спорных элементов.

Коллегия поясняет, что такая ситуация не идентична простому фонетическому сходству спорного слова, входящего в состав комбинированного обозначения. Учету подлежит его смысловая и визуальная связь с иными элементами товарного знака, равно как и роль, которую выполняет спорный фрагмент.

Коллегия отмечает, что словесный элемент «ЛЮБИМАЯ» противопоставленного товарного знака [1] и словесный элемент «любимое» оспариваемого товарного знака совпадают в пяти звуках из семи, однако, противопоставленный товарный знак [1] не входит полностью в состав оспариваемого товарного знака (так как в сравниваемых словесных элементах различаются окончания «ая»/«ое»). Кроме того, в составе оспариваемой регистрации слово «любимое» грамматически и лексически связано со словом «Самое», образуя словосочетание «Самое любимое», в целом являющееся доминирующим индивидуализирующим элементом товарного знака и имеющее самостоятельное смысловое содержание. Оценка роли элемента в составе товарного знака может осуществляться не только с точки зрения обычного методологического подхода, презюмирующего главенство словесной части над изобразительной в составе комбинированных товарных знаков. Для целей применения положений пункта 10 статьи 1483 Кодекса могут быть определены также визуальные акценты, имеющиеся в составе товарного знака, иссечение которых не искажает образ обозначения в целом. Таким образом, слово «любимое» не квалифицируется коллегией как самостоятельный и независимый элемент оспариваемого товарного знака, сходство которого привело бы к несоответствию регистрации требованиям пункта 10 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.01.2024, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №691860.