


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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 № 4520, рассмотрела возражение, поступившее 31.08.2017, поданное ООО «Агрин», Тульская обл. (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2016702368, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке № 2016702368 подано 29.01.2016 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Роспатентом 06.06.2017 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016702368 в отношении всех заявленных товаров. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому товарный знак не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «НАША ЛЮБОВЬ» по свидетельству №514975 с приоритетом от 27.03.2013, ранее зарегистрированным на имя ООО Мясокомбинат «Дубки», Саратовская обл., в том числе, в отношении товаров 29 класса МКТУ, признанных однородными товарам 29 класса МКТУ заявленного перечня.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 31.08.2017 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- слова «наша любовь» заявленного обозначения являются лишь частью словесного элемента, представляющего собой законченное, наполненное конкретным смысловым содержанием выражение: «Лукоморье наша любовь»;

- в отличие от противопоставленного товарного знака «НАША ЛЮБОВЬ» по свидетельству №514975, в котором чувственное состояние не имеет привязки к какому-либо предмету, заявленное обозначение содержит указание на конкретный объект «любви» и характеризует для потребителя отношение производителя или продавца конкретно к «Лукоморью»;

- слово «Лукоморье» присутствует в обозначении дважды, что подчёркивает важность объекта, на который направлена «любовь»;

- таким образом, смысловое содержание сравниваемых обозначений различно и не может являться причиной смешения;

- противопоставленный товарный знак выполнен стандартным шрифтом черного цвета, тогда как словесные элементы заявленного обозначения выполнены в цвете оригинальным шрифтом;

- кроме того, заявленное обозначение содержит кроме словесного элемента преобладающий по площади обозначения изобразительный элемент, состоящий из нескольких фрагментов;

- звуковое воспроизведение заявленного обозначения также отличается от звукового воспроизведения противопоставленного товарного знака, так как заявленное обозначение содержит три слова, а противопоставленный товарный знак состоит из двух словесных элементов.

- таким образом, сравниваемые обозначения не являются сходными по фонетическому, семантическому, графическому признакам сходства.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 29 класса МКТУ.

На заседании коллегии, состоявшемся 20.11.2017, заявитель сообщил о том, что ему принадлежит исключительное право на товарные знаки «^{ЛУКОМОРЬЕ} НАША ЛЮБОВЬ» по свидетельству №606008 и «ЛУКОМОРЬЕ» по свидетельству №452442, зарегистрированные в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия находит доводы заявителя убедительными.

С учетом даты (29.01.2016) поступления заявки №2016702368 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 июля 2015 г. N482, зарегистрированном в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 №38572 (далее - Правила).

Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322, вступившие в силу 10.05.2003 (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.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 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.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение «», включающее стилизованные изображения дубового листа и кота, размещенного под листом в правой части заявленного обозначения. Заявленное обозначение также включает дважды повторяющийся словесный элемент «Лукоморье», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Данный словесный элемент размещен на фоне изображения листа и слева от изображения кота. Также слева от изображения лисы под словом «Лукоморье» размещены словесные элементы «Наша любовь», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в сочетании зеленого, оранжевого, желтого, красного, белого цветов в отношении товаров 29 класса МКТУ «молоко; продукты молочные».

Заявленному обозначению в рамках пункта 6 статьи 1483 Кодекса противопоставлен словесный товарный знак «НАША ЛЮБОВЬ» по свидетельству №514975, выполненный стандартным шрифтом заглавными буквами русского

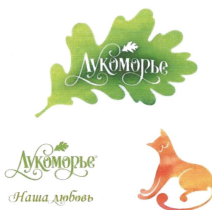
алфавита, ранее зарегистрированный на имя иного лица, в том числе, в отношении товаров 29 класса МКТУ «молоко и молочные продукты».

В связи с идентичностью товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, вывод об их однородности очевиден, что заявителем не оспаривается.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и товарного знака по свидетельству №514975 показал следующее.

Словесные элементы «НАША ЛЮБОВЬ» противопоставленного товарного знака действительно присутствуют в составе заявленного обозначения. Вместе с тем, данное обстоятельство не приводит к выводу о сходстве сравниваемых обозначений в целом.



Заявленное обозначение «» представляет собой оригинальную композицию, сказочная семантическая окраска которого формируется, прежде всего, за счет доминирующих визуальными образными элементами и повторяющегося дважды в обозначении слова «Лукоморье» (*(стар.) морской залив, см. Толковый словарь русского языка С.И. Ожегова, Н.Ю. Шведовой, Москва, «АЗЪ», 1993, с. 342*), которое использовалось в фольклоре восточных славян в качестве обозначения заповедного места на краю мира (см. <https://ru.wikipedia.org>), а также упоминалось в широко известной поэме А.С. Пушкина «Руслан и Людмила» «У лукоморья дуб зелёный...».

При этом в заявленном обозначении, в отличие от противопоставленного товарного знака, в котором нельзя однозначно судить о том, кому или чему адресована фраза «НАША ЛЮБОВЬ», данное словосочетание относится к «Лукоморью».

Кроме того, очевидны визуальные различия заявленного обозначения и товарного знака по свидетельству №514975, выражающиеся в использовании различных видов шрифтов при исполнении словесных элементов (стандартного – в

противопоставленном товарном знаке и художественного – в заявленном обозначении), а также в присутствии в заявленном обозначении изобразительных элементов в виде дубового листа и кота, образующих в сочетании со словесными элементами оригинальную композицию.

Таким образом, различное зрительное восприятие заявленного обозначения и товарного знака по свидетельству №514975 в совокупности с имеющимся семантическим отличием обозначений приводит к выводу о несходстве знаков в целом.

Дополнительно коллегией было принято во внимание наличие у заявителя исключительного права на товарные знаки «^{ЛУКОМОРЬЕ} НАША ЛЮБОВЬ» по свидетельству №606008 и «ЛУКОМОРЬЕ» по свидетельству №452442, правовая охрана которых распространяется на молоко и молочные продукты (товары 29 класса МКТУ).

Таким образом, основания для вывода о несоответствии заявленного на регистрацию товарного знака обозначения по заявке №2016702368 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса отсутствуют.

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

удовлетворить возражение, поступившее 31.08.2017, отменить решение Роспатента от 06.06.2017 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2016702368.