

**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, в редакции Федерального закона 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 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, рег. №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 12.07.2018 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №654069, поданное компанией Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ, Швейцария (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.

Оспариваемый товарный знак «**Le D'or**» по заявке №2017725164 с приоритетом от 23.06.2017 зарегистрирован 26.04.2018 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №654069 на имя Общества с ограниченной ответственностью Кондитерская фабрика «Золотая Русь», 301030, Тульская область, г. Ясногорск, ул. Пролетарская, 20 (далее – правообладатель) в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия».

В поступившем возражении выражено мнение о том, что правовая охрана товарному знаку по свидетельству №654069 предоставлена в нарушение требований, установленных положениями пунктов 3, 6 статьи 1483 Кодекса, а также статьи 10-bis Парижской конвенции об охране промышленной собственности, статьи 14 Федерального закона Российской Федерации «О защите конкуренции».

Приведенные в возражении доводы сводятся к следующему:

- компания Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ является правообладателем товарных знаков «**LINDOR**» (международная регистрация №145636 с приоритетом от 28.02.1950) и «**Линдор**» (свидетельство №371354 с приоритетом от 28.06.2007), зарегистрированных в отношении товаров 30 класса МКТУ;

- оспариваемый товарный знак «**Le D'or**» по свидетельству №654069 является сходным до степени смешения с вышеперечисленными товарными знаками, ввиду совпадения их по фонетическому, графическому и семантическому критериям сходства;

- товары, в отношении которых зарегистрированы сравниваемые товарные знаки, являются однородными, при этом вероятность отнесения этих товаров к одному источнику происхождения велика за счет того, что лицо, подавшее возражение, и правообладатель оспариваемого товарного знака осуществляют деятельность в одной и той же сфере (производство кондитерских товаров), реализуют продукцию через магазины розничной торговли, имеют широкий круг потребителей;

- оспариваемый товарный знак способен ввести потребителя в заблуждение в отношении изготовителя, поскольку на дату подачи заявки на российском рынке была известна и популярна продукция лица, подавшего возражение, маркированная обозначениями «LINDOR» и «Линдор», и потребитель, ассоциируя оспариваемый товарный знак с этой продукцией, будет полагать, что производителем товара под спорным обозначением является компания Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ, что не соответствует действительности;

- Lindt – швейцарская компания, производитель шоколада и прочих кондитерских изделий, а также сеть фирменных магазинов и кафе по реализации этой продукции, история которой начинается с 1845 года, в Россию продукция компании поставляется достаточно давно, а самостоятельно компания присутствует на российском рынке с 2013 года, в 2016 году был открыт собственный магазин, за период с марта 2015 по февраль 2016 года было поставлено шоколада «Lindor» 228,9 тонн;

- действия ООО Кондитерская фабрика «Золотая Русь» по регистрации товарного знака, сходного до степени смешения с товарными знаками лица, подавшего возражение, является актом недобросовестной конкуренции.

Учитывая изложенное, лицо, подавшее возражение, просит признать предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №654069 недействительным в отношении всех товаров 30 класса МКТУ, указанных в свидетельстве.

В качестве иллюстрации доводов возражения приложены следующие документы и материалы:

- сведения о товарных знаках «LINDOR» и «Линдор»;
- сведения об оспариваемом товарном знаке по свидетельству №654069;
- Материалы из сети Интернет о кофе и шоколаде;
- Информация о компании Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ, ее деятельности и продукции;
- Распечатки с сайта компании Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ с информацией о «LINDOR»;
- Распечатки из поисковых систем сети Интернет с запросом «LINDT»;
- Копия справки от ООО «ЭЙ СИ НИЛЬСЕН» об объемах продаж продукции лица, подавшего возражение.

Правообладатель товарного знака по свидетельству №654069, ознакомленный в установленном порядке с возражением, представил свой отзыв по его мотивам, основные доводы которого сводятся к следующему:

- оспариваемый и противопоставленные товарные знаки не сходны друг с другом до степени смешения в силу имеющихся звукового, графического и семантического отличий;
- продукция под маркой «Lindor» в силу своей высокой стоимости не востребована на российском рынке, реализуется в основном в Москве и Санкт-Петербурге в таких сетевых магазинах как «Перекресток», «Азбука вкуса», относится к премиум сегменту, а продукция под товарным знаком «Le D'or» имеет невысокую стоимость и реализуется в основном в регионах, рассчитана на покупателя эконом класса, вследствие чего кондитерские изделия, сопровождаемые товарными знаками «Le D'or» и «LINDOR», не могут конкурировать друг с другом.

В качестве дополнительных материалов отзыва правообладателем представлены фотографии упаковок продукции, сопровождаемых обозначением «Le D'or».

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении возражения лиц, коллегия признала доводы возражения неубедительными.

С учетом даты приоритета оспариваемого товарного знака (23.06.2017) правовая база для оценки его охраноспособности 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 20.07.2015 №482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный №38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями 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.

Как следует из пункта 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

звучков, 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).

Оспариваемый товарный знак «**Le D'or**» по свидетельству №654069 с приоритетом от 23.06.2017 является словесным, выполнен заглавными и строчными буквами латинского алфавита в стандартном шрифтовом исполнении.

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

Наличие у лица, подавшего возражение, прав на товарные знаки, сходные, по мнению этого лица, до степени смешения с оспариваемым товарным знаком, позволяет признать компанию Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ лицом, заинтересованным в подаче возражения против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №654069.

В качестве основания для признания недействительности предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №654069 лицом, подавшим возражение, указывается на несоответствие этого товарного знака требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса ввиду сходства до степени смешения с товарными знаками «LINDOR» и «Линдор».

Противопоставленный знак «**LINDOR**» [1] по международной регистрации №145636 с приоритетом от 28.02.1950 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

Противопоставленный товарный знак «**Линдор**» [2] по свидетельству №371354 с приоритетом от 28.06.2007 является словесным, выполнен стандартным шрифтом строчными и заглавными буквами русского алфавита.

Сопоставительный анализ оспариваемого товарного знака «**Le D'or**» и противопоставленных «**LINDOR**», «**Линдор**» показал следующее.

Оспариваемый товарный знак «**Le D'or**» характеризуется наличием в его составе трех словесных элементов «le», «d'» «or», которые присутствуют в лексике французского языка, где «le» - определенный артикль со значением «это, этот, это, он,

какой, каждый», «d'» - редуцированный предлог (от «de» - означает принадлежность чему или кому-либо), «or» - золото. Вместе с тем само обозначение «Le D'or» какого-либо смыслового значения не имеет, что позволяет рассматривать его в качестве фантазийного обозначения.

Относительно противопоставленных товарных знаков следует констатировать, что слово «LINDOR» (как и его транслитерации «Линдор») отсутствует в словарных источниках информации. В документах, приложенных к возражению, отмечается, что «LINDOR» образовано из двух частей, где «LIND» ассоциируется с фамилией основателя компании Lindt, а часть «OR» в переводе с французского означает «золото», образуя слово со значением «золотой Линдт». Вместе с тем, указанное является частным мнением и словарно-справочными сведениями не подтверждается.

Все вышеизложенное обуславливает вывод о том, что входящие в состав сравниваемых товарных знаков словесные обозначения «Le D'or» и «LINDOR» / «Линдор» воспринимаются в качестве фантазийных, в связи с этим сделать вывод о наличии между ними семантического сходства не представляется возможным.

Товарный знак «**Le D'or**» так же как противопоставленные товарные знаки «**LINDOR**», «**Линдор**» не обладает выраженными графическими особенностями, влияющими на восприятие знаков. Вместе с тем оспариваемый товарный знак включает в свой состав два словесных элемента, в то время как противопоставленные товарные знаки представляют собой единое и неделимое слово. Отличие сравниваемых обозначений по количеству слов обуславливает вывод об отсутствии визуального сходства.

Наличие в оспариваемом товарном знаке двух словесных элементов «Le» (произносится как [лэ]) и «D'or» (произносится как [дор]) позволяет прочесть его как обозначение [лэ-дор], состоящее из двух слогов, противопоставленные знаки также характеризуются наличием двух слогов - [лин-дор]. Однако сопоставляемые обозначения отличаются начальными частями «Le» и «Lin» / «Лин», на которых акцентируется внимание потребителя в первую очередь. Наличие в сравниваемых обозначениях отличающегося состава гласных и согласных букв (звуков),

свидетельствует о разнице в фонетическом восприятии оспариваемого и противопоставленных товарных знаков.

Обращение к перечням товаров сравниваемых товарных знаков показало следующее.

Правовая охрана оспариваемому товарному знаку по свидетельству №654069 предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ «кондитерские изделия».

Правовая охрана противопоставленному знаку «LINDOR» по международной регистрации №145636 предоставлена на территории Российской Федерации в отношении товаров 30 класса МКТУ «cocoa and chocolate, without additives, filled or combined with other substances, confectionery goods / какао и шоколад, без пищевых добавок, с начинкой или комбинированные с другими наполнителями, кондитерские изделия».

Противопоставленный товарный знак «Линдор» по свидетельству №371354 зарегистрирован для товаров 30 класса МКТУ «какао; экстракты какао и какао-порошки для использования в качестве питательных и вкусовых добавок, украшения пищевых продуктов; шоколадная масса, а именно шоколад для производства сладостей и пропитки, украшения верхней части продуктов (топпинги) и декорирования; шоколадная глазурь; шоколад для выпечки, в особенности стружки; пекарные смеси для выпечки, а именно смеси для шоколадных пирожных, смеси для печений, смеси для булочек, сдоб, смеси для кексов, пудингов; шоколад; шоколад в таблетках и плитках, батончиках (с наполнителями или без них); изделия кондитерские на основе шоколада; шоколадки (пралине), также с жидкими наполнителями, в особенности из вина и спиртных напитков; шоколадные трюфели; пустотелые и цельные шоколадные фигурки; шоколад для украшения новогодних елок; напитки шоколадные, шоколадные соусы и сиропы; шоколадная паста; хлебобулочные и кондитерские изделия; булочки, печенье, сухари; марципан; миндальная масса, тертый миндаль; мороженое; порошки для мороженого; кондитерские изделия из сахара; леденцы, также с жидкими наполнителями; кофе; кофейные напитки; кофе в зернах; молотый кофе».



Анализ перечней оспариваемого и противопоставленных товарных знаков свидетельствует о том, что они предназначены для маркировки однородных товаров - кондитерские изделия.

Вместе с тем, несмотря на наличие однородности товаров 30 класса МКТУ оспариваемого и противопоставленных товарных знаков, указанные выше графические и фонетические отличия сопоставляемых товарных знаков обуславливают вывод о том, что они не ассоциируются друг с другом в целом, следовательно, товары, маркированные ими, не будут смешиваться в гражданском обороте.

В свою очередь анализ охраноспособности товарного знака по свидетельству №654069 на предмет его соответствия требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 показал следующее.

Вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно производителя может быть сделан в том случае, если однородные товары, маркированные спорным обозначением, имеют совместную встречаемость в гражданском обороте с товарами лица, подавшего возражение, и у потребителя сложилась устойчивая ассоциация о принадлежности товаров, сопровождаемых оспариваемым знаком, лицу, подавшему возражение.

Исходя из имеющихся в деле документов, компания Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ является производителем шоколада и кондитерских изделий под обозначением «Lindt». Кроме того, у компании Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ имеется линейка продукции (конфеты из твердой оболочки и мягкой начинки), маркированная обозначением «Lindor». Согласно сведениям маркетинговой компании ООО «ЭЙ СИ НИЛЬСЕН» на территорию Российской Федерации с марта 2015 года по февраль 2016 года было поставлено 228,9 тонн этой продукции.

Однако оспариваемый товарный знак, который, как установлено выше, не является сходным до степени смешения с обозначением «Lindor», используемым компанией Шоколадефабрикен Линдт унд Шпрюнгли АГ для маркировки шоколадных конфет. Каких-либо сведений о том, что оспариваемый товарный знак ассоциируется у потребителей с обозначением «Lindor» в возражении не содержится.

Иными словами, лицом, подавшим возражение, не доказано, что в результате его деятельности до даты приоритета оспариваемого товарного знака оспариваемый товарный знак порождал в сознании потребителей представление об определенном изготовителе товаров, а именно о лице, подавшем возражение.

Таким образом, довод возражения о несоответствии оспариваемого товарного знака положениям пункта 3 статьи 1483 Кодекса не является доказанным.

Что касается доводов возражения о несоответствии регистрации оспариваемого товарного знака положениям антимонопольного законодательства, то необходимо отметить, что установление факта злоупотребления правом или недобросовестной конкуренции, связанных с приобретением и использованием исключительного права на товарный знак, не относится к компетенции федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности. В силу чего поступившее возражение по основаниям, предусмотренным статьей 10-bis Парижской конвенции об охране промышленной собственности и статьей 14 Федерального закона Российской Федерации «О защите конкуренции», коллегией не рассматривается.

Оценивая изложенные обстоятельства в совокупности, коллегия не находит оснований для вывода о том, что правовая охрана товарного знака по свидетельству №654069 не соответствует требованиям пунктов 3 и 6 статьи 1483 Кодекса, а, следовательно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 12.07.2018, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №654069.**