

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 №231-ФЗ, и в соответствии с 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, регистрационный №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 11.09.2008, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ЛАВ ПРОДУКТ», г. Химки (далее – заявитель), на решение экспертизы о регистрации товарного знака по заявке №2005722848/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2005722848/50 с приоритетом от 09.09.2005 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30 и услуг 35, 39 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено «комбинированное обозначение, включающее фантазийное слово «ЛАВ» и неохраноспособное слово «ПРОДУКТ». Слово «ЛАВ» написано обычным шрифтом на фоне прямоугольной фигуры, расположенной в верхней части обозначения. Графический элемент знака представляет собой стилизованное изображение листа внутри кольца. На нижней дуге кольца расположено слово «ПРОДУКТ». Прямоугольная фигура расположена над кольцом, так что закрывает его верхнюю дугу».

Решением экспертизы от 20.11.2007 установлено, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в отношении следующего перечня товаров 30 класса: ароматизаторы (за исключением эфирных масел); бисквиты; булочки; ванилин (заменитель ванили); ваниль (ароматическое вещество); вафли, вермишель; вещества подслащивающие натуральные; глюкоза пищевая; горчица; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе; заменители кофе растительные; 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 макаронные; изделия пирожковые; йогурт замороженный; какао; какао-продукты; каперсы; карамели; каши молочные; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; кофе; крахмал пищевой; крекеры; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки; куркума пищевая; кушанья мучные; лапша; леденцы; мармелад (кондитерские изделия); марципаны; мед; мороженое; мороженое фруктовое; мука; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; овес дробленный; овес очищенный; орех мускатный; пастилки (кондитерские изделия); перец; петифуры; печенье; пироги; пицца; помадки (кондитерские изделия); попкорн; порошки для мороженого; пралине; приправы; продукты зерновые; продукты мучные; продукты на основе овса; продукты пищевые, содержащие крахмал; пряники; пряности; пудинги; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; равиоли; резинки жевательные (за исключением используемой для медицинских целей); рис; сахар; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; сэндвичи; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; уксус; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай; чай со льдом; шоколад; эссенции пищевые (за исключением эфирных эссенций и эфирных масел).

В отношении остальных заявленных товаров и услуг заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, так как противоречит пункту 1 статьи 7 Закона «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992

№3520-I с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенный в действие 27.12.2002 (далее – Закон).

Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со следующими товарными знаками:

- «LOVE ketch'up», «ЛАВ кетчуп» - по свидетельствам №271999 и №276296 соответственно – для однородных товаров 30 класса;
- «LOVE» по свидетельству №234555 для однородных товаров и услуг 29 и 39 классов МКТУ;
- «LOVE» по свидетельству №146722 для однородных услуг 35 и 42 классов МКТУ;
- «LOVE» по международной регистрации №634748 для однородных товаров 30 класса;
- «LOVE IS» по свидетельству №125656 для однородных товаров 30 класса.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении заявитель выразил свое несогласие с решением экспертизы, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные знаки не являются сходными до степени смешения в силу их графического, звукового и смыслового различия;
- так как все приведенные знаки однотипны, поскольку их основной частью является слово «LOVE», то доводы возражения в равной степени относятся ко всем противопоставленным знакам;
- заявленное обозначение и противопоставленные знаки характеризуются разным составом слогов и букв, различным композиционным решением и общим зрительным впечатлением;

— графически сравниваемые знаки не сходны ни в части словесных элементов, ни в части их композиционного решения: слова выполнены буквами различных алфавитов в разном изображении и цветовом решении, а также заявленное обозначение представляет собой оригинальную композицию, в которой графический элемент доминирует по отношению к словесному и по пространственному положению;

— сравниваемые обозначения обладают различной семантикой благодаря наличию различных словесных элементов;

— заявленное обозначение воспроизводит фирменное наименование заявителя.

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (09.09.2005) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, зарегистрированные в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию или 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 1 статьи 6 Закона элементы, не обладающие различительной способностью, могут быть включены как неохраняемые

элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту (14.4.2.4) Правил, комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

В соответствии с пунктом (14.4.2.2) Правил, сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) - (в) указанного пункта.

Согласно пункту (14.4.2.2) (г) Правил, признаки, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Анализ соответствия оспариваемого обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона показал следующее.

Заявленное комбинированное обозначение содержит словесные элементы «ЛАВ» и «продукт», а также изобразительный элемент, состоящий из красного прямоугольника и синего круга, внутри которого расположен лист зеленого цвета. Слово «продукт» является неохраняемым элементом. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 30 и услуг 35, 39 классов МКТУ.

Противопоставленный знак [1] «LOVE' KETCH'UP» по свидетельству №271999 является словесным и выполнен заглавными буквами латинского алфавита черным цветом. Словесный элемент «ketch'up» является

неохраняемым. Знак зарегистрирован в отношении товаров 30 и услуг 35 классов МКТУ.

Противопоставленный знак [2] «LOVE IS» по свидетельству №125656 является словесным и выполнен заглавными буквами латинского алфавита черным цветом. Знак зарегистрирован в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный знак [3] «LOVE» по свидетельству №234555 является словесным и выполнен заглавными буквами латинского алфавита черным цветом. Знак зарегистрирован в отношении товаров 29, 31, 32, 33 и услуг 39 классов МКТУ.

Противопоставленный знак [4] «LOVE» по свидетельству №146722 является словесным и выполнен заглавными буквами латинского алфавита черным цветом. Знак зарегистрирован в отношении услуг 35 и 42 классов МКТУ.

Противопоставленный знак [5] «LOVE» по международной регистрации №634748 является словесным и выполнен заглавными буквами латинского алфавита черным цветом. Знак зарегистрирован в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный знак [6] «ЛАВ кетчуп» по свидетельству №276296 является словесным и выполнен заглавными буквами русского алфавита черным цветом, причем слово «ЛАВ» расположено над словом «кетчуп». Слово «кетчуп» является неохраняемым элементом. Знак зарегистрирован в отношении товаров 30 МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных [1-6] регистраций показал следующее.

Заявленное обозначение «ЛАВ продукт» и противопоставленные [3, 4, 5] регистрации следует признать сходными до степени смешения по фонетическому критерию сходства, поскольку основной элемент заявленного обозначения «ЛАВ» тождественен по звучанию с противопоставленными регистрациями, что свидетельствует о фонетическом вхождении знаков [3, 4, 5] в

заявленное обозначение. Семантические и графические отличия носят второстепенный характер.

Заявленное обозначение «ЛАВ продукт» и противопоставленный [6] товарный знак «ЛАВ кетчуп» являются сходными до степени смешения, поскольку содержат фонетически тождественный словесный элемент «ЛАВ», который в обоих обозначениях занимает доминирующее положение и на который падает логическое ударение. Словесные элементы «продукт» и «кетчуп» являются «слабыми» элементами и не оказывают существенного влияния на запоминание знаков. То обстоятельство, что заявленное обозначение имеет особенности графического исполнения, не приводит к различию обозначений в целом, поскольку заявленное обозначение легко прочитывается, и именно в фонетике словесного элемента «ЛАВ» заложена основная индивидуализирующая функция обозначений.

Противопоставленные знаки [3-6], зарегистрированные, в том числе, в отношении товаров 29, 30 и услуг 35, 39 классов МКТУ однородны товарам 29, 30 и услуг 35, 39 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается охрана заявленного обозначения, поскольку они имеют одинаковую область применения и относятся к общей родовой группе. Кроме того, материалами возражения однородность товаров и услуг не оспаривается.

Принимая во внимание сходство обозначений и однородность товаров и услуг, следует констатировать, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными регистрациями в отношении однородных товаров 29, 30 и услуг 35, 39 классов МКТУ.

Вместе с тем, заявленное обозначение со словесными элементами «ЛАВ продукт» и противопоставленные [1, 2] товарные знаки «Love'ketch'up» и «LOVE IS» не являются сходными до степени смешения, поскольку различаются по фонетическому критерию сходства. Заявленное обозначение и товарный знак «Love'ketch'up» содержат различный состав гласных (а, о, у – а, е, а) звуков,

различный состав согласных звуков (л, в, п, р, д, к, т – л, в, к, т, ч, п). Заявленное обозначение и товарный знак «LOVE IS» различаются длиной знака, имеют различный состав гласных (а, о, у – а, и) звуков, различный состав согласных (л, в, п, р, д, к, т – л, в, з) звуков. Кроме того, различная семантика обозначений и отличие в графическом исполнении, свидетельствует о несходстве сравниваемых обозначений в целом.

Таким образом, у коллегии Палаты по патентным спорам отсутствуют основания для признания заявленного обозначения несоответствующим требованиям пункта 1 статьи 7 Закона и как следствие для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить возражение от 11.09.2008, изменить решение экспертизы от 20.11.2007, зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении следующего перечня товаров и услуг:

**В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и
наименования мест происхождения товаров"**

Г Г

- (526) Неохраняемые элементы: Group
- (591) Красный, белый, синий, зеленый, темно-зеленый
- (511)
30 ароматизаторы (за исключением эфирных масел); бисквиты; булки; ванилин (заменитель ванили); ваниль (ароматическое вещество); вафли, вермишель; вещества подслащивающие натуральные; глюкоза пищевая; горчица; загустители для пищевых продуктов; заменители кофе; заменители кофе растительные; 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 макаронные; изделия пирожковые; йогурт замороженный; какао; какао-продукты; каперсы; карамели; каши молочные; конфеты; конфеты лакричные; конфеты мятные; кофе; крахмал пищевой; крекеры; крупы пищевые; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки; куркума пищевая; кушанья мучные; лапша; леденцы; мармелад (кондитерские изделия); марципаны; мед; мороженое; мороженое фруктовое; мука; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на основе чая; напитки

шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки-какао; овес дробленый; овес очищенный; орех мускатный; пастилки (кондитерские изделия); перец; петифуры; печенье; пироги; пицца; помадки (кондитерские изделия); попкорн; порошки для мороженого; пралине; продукты зерновые; продукты мучные; продукты на основе овса; продукты пищевые, содержащие крахмал; пряники; пряности; пудинги; пудра для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; равиоли; резинки жевательные (за исключением используемой для медицинских целей); рис; сахар; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; сэндвичи; торты фруктово-ягодные; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; уксус; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья из зерновых продуктов; цикорий; чай; чай со льдом; шоколад; эссенции пищевые (за исключением эфирных эссенций и эфирных масел).

Приложение: сведения об уплате пошлины за регистрацию товарного знака на 1 л. в 1 экз.