

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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 18.02.2022, поданное Индивидуальным предпринимателем Кальметьевой Аделей Рустэмовной (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021722780, при этом установила следующее.


Обозначение « **ЭКОЛЕКО** » по заявке № 2021722780 подано 15.04.2021 на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 01, 02, 03, 04, 05, 08, 09, 10, 11, 12, 16, 20, 21, 24, 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 35, 36, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 классов МКТУ.

Роспатентом 08.12.2021 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021722780 в отношении всех заявленных товаров 01, 02, 03, 04, 05, 08, 09, 10, 11, 12, 16, 20, 21, 24, 31, 32, 33 и услуг 39, 40, 41, 42, 43, 45


классов МКТУ. В отношении всех испрашиваемых товаров 29, 30 и услуг 35, 36 классов МКТУ, а также части услуг 39, 40, 41, 44 Роспатентом было отказано в государственной регистрации обозначения по заявке № 2021722780. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, обоснованное несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Данное несоответствие мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно со следующими обозначениями:




- «» по заявке №2020749633 с приоритетом от 09.09.2020 года – делопроизводство по заявке не завершено, заявленным ранее на имя Общества с ограниченной ответственностью "Леко", 690089, Приморский край, г. Владивосток, ул. Днепровская, 98В в отношении однородных товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ;

Ecoleto

- с товарным знаком «» по свидетельству №534025 приоритет от 15.10.2013, зарегистрированным на имя Закрытое акционерное общество "Торговый Дом "Русская Льняная Компания", 105066, Москва, ул. Нижняя Красносельская, 35, стр. 49 в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;



- с товарным знаком «» по свидетельству №224791 (приоритет 13.12.01), зарегистрированным на имя Акционерного общества "Фармленд". 450065, Республика Башкортостан, г. Уфа, ул. Буревестника, 12, офис 4 в отношении услуг 35, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ, однородных заявленным услугам 35, 39, 40, 41, 44 классов МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 18.02.2022 поступило возражение на решение Роспатента.

Заявитель выражает несогласие со сходством заявленного обозначения и противопоставленных обозначения по заявке №2020749633 и товарного знака по свидетельству №534025, считает, что отличия в фонетическом воспроизведении, композиционных решениях, цветовом исполнении позволяют признать обозначения несходными.

Также заявитель сообщает об обстоятельствах, о которых не было известно на дату вынесения оспариваемого решения. В частности, заявителем получено бессрочное и безотзывное согласие от правообладателя товарного знака по свидетельству № 224791 - Акционерного общества «Фармлэнд» на регистрацию схожего до степени смешения товарного знака по заявке №2021722780 в отношении однородных услуг 35, 39, 40, 41 и 42 классов МКТУ, в связи с чем нарушение прав владельца указанного знака исключено.

На основе вышеизложенного выражена просьба изменить решение Роспатента от 08.12.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021722780 в отношении всех заявленных товаров и услуг 01, 02, 03, 04, 05, 08, 09, 10, 11, 12, 16, 20, 21, 24, 29, 30, 31, 32, 33, 35, 36, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 классов МКТУ.

С материалами возражения представлен оригинал письма-согласия от владельца противопоставленного товарного знака по свидетельству №224791 (1).

Изучив материалы дела, заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (15.04.2021) поступления заявки № 2021722780 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 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015.

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 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 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.

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.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение «**ЭКОЛЕКО**» по заявке № 2021722780, выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров услуг 01, 02, 03, 04, 05, 08, 09, 10, 11, 12, 16, 20, 21, 24, 29, 30, 31, 32, 33, 35, 36, 39, 40, 41, 42, 43, 44, 45 классов МКТУ.




Противопоставленное обозначение [1] «» по заявке №2020749633 состоит из словесного элемента “ЛЕКО”, выполненного оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, изображения очертания птицы и из фона в виде оранжевого квадрата. Делопроизводство по заявке завершено вынесением решения о государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Ecoleto

Противопоставленный товарный знак [2] «» по свидетельству №534025 выполнен стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак [3] «» по свидетельству №224791 состоит из словесного элемента “ЛЕКО”, выполненного стандартным

шрифтом буквами русского алфавита, а также из изобразительного элемента в виде креста. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении услуг 35, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ в синем, красном, сером, белом цветовых сочетаниях.

Представленное заявителем письмо-согласие (1) от владельца противопоставленного товарного знака по свидетельству №224791 является надлежащим образом оформленным, удовлетворяет требованиям пункта 46 Правил. Сопоставляемые обозначения не являются идентичными, общеизвестными или коллективными, поэтому представленное согласие может быть учтено в целях снятия препятствия к регистрации обозначения по заявке №2021722780 в отношении испрашиваемых однородных услуг 35, 39, 40, 41, 42 классов МКТУ. При этом заявитель не оспаривает сходства заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №224791 и однородности сопоставляемых услуг.

Что же касается противопоставлений с обозначениями [1-2], то коллегии надлежит провести анализ соответствия обозначения по заявке №2021722780 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса ввиду наличия прав противопоставленных товарных знаков [1-2].

Противопоставленный товарный знак [1] является комбинированным.

В комбинированных обозначениях, состоящих одновременно из нескольких элементов, необходимо установить роль каждого входящего в его состав элемента и его индивидуализирующую способность.

Словесные элементы комбинированных обозначений, как правило, легче запоминаются, чем изобразительные элементы, а также способствуют фонетическому воспроизведению знака. Единственным словесным элементом противопоставленного товарного знака [1] является элемент «ЛЕКО».

Заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [2] являются словесными и состоят из одного словесного элемента - «ЭКОЛЕКО», «Ecoleto» соответственно.

Сопоставление словесных элементов «ЛЕКО», «ЭКОЛЕКО» позволяет сделать вывод о вхождении части «ЛЕКО» в состав заявленного словесного обозначения «ЭКОЛЕКО», то есть о присутствии фонетического сходства за счет совпадения двух слогов.

Сопоставление словесных элементов «ЭКОЛЕКО» и «Ecoleto» показывает фонетическое сходство сравниваемых слов за счет их практически идентичного воспроизведения с разницей в звуках «к» и «т» в последнем слоге, остальные слоги при этом полностью совпадают по звучанию и последовательности.

Семантический критерий сходства не может быть применен, так как сопоставляемые словесные элементы отсутствуют в словарях в качестве лексических единиц какого-либо из известных европейских языков.

С точки зрения графики сопоставляемые словесные элементы «ЛЕКО» и «ЭКОЛЕКО» производят сходное зрительное впечатление за счет того, что выполнены буквами одного алфавита. А словесные элементы «ЭКОЛЕКО» и «Ecoleto» хотя и выполнены буквами разных алфавитов, однако занимают одинаковую пространственную протяженность за счет совпадения количества букв.

Таким образом, обозначение по заявке №2021722780 и противопоставленный товарный знак [2] являются в высокой степени сходными друг с другом за счет фонетического и графического сходства словесных элементов, образующих обозначения, а сходство с противопоставленным товарным знаком [1] установлено на основании фонетического и графического сходства словесных элементов «ЛЕКО» и «ЭКОЛЕКО».

Имеющиеся визуальные отличия в композиционном и цветовом решении имеют второстепенное значение, так как сопоставляемые обозначения ассоциируются с одним и тем же источником происхождения вследствие превалирования фонетического сходства образующих их словесных элементов.

Анализируя оспариваемое решение на предмет товаров и услуг, в отношении которых в регистрации обозначения по заявке №2021722780 было отказано, коллегии надлежит проверить препятствуют ли противопоставления [1, 2]

регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ, указанных в перечне заявки №2021722780.

Анализ однородности товаров 29, 30 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке №2021722780, и товаров 29 класса МКТУ, в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленным товарным знакам [1, 2], показал следующее.

Правовая охрана противопоставленным товарным знакам [1, 2] предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ, относящихся к следующим родовым группам «продукты животного происхождения; продукты растительного происхождения; масложировая продукция; бульоны».

Испрашиваемые товары 29 класса МКТУ представляют собой масло-жировую продукцию, мясные полуфабрикаты и иные продукты животного происхождения, готовые блюда, орехи и иные продукты растительного происхождения, молочные продукты и заменители молока.

Товары 29 класса МКТУ *«агар-агар для кулинарных целей; алоэ древовидное, приготовленное для употребления в пищу; альгинаты для кулинарных целей; андуит; анчоусы неживые; арахис обработанный; артишоки консервированные; бобы консервированные; бобы соевые консервированные для употребления в пищу; варенье имбирное; водоросли морские консервированные; горох консервированный; грибы консервированные; гуакамолле; желе фруктовое; желатин; изделия из тофу порционные / котлеты из тофу; изюм; икра баклажанная; икра кабачковая; имбирь консервированный; имбирь кристаллизованный; имбирь маринованный; капуста квашеная; кассуле; кимчи; клецки картофельные; кольца луковые; композиции из обработанных фруктов; компоты; консервы овощные; консервы фруктовые; концентраты овощные для приготовления пищи; концентраты фруктовые для приготовления пищи; корнишоны; крокеты; кукуруза сахарная, обработанная; лецитин для кулинарных целей; лук консервированный; маргарин; мармелад, за исключением кондитерских изделий; миндаль толченый; молоко арахисовое; молоко арахисовое для кулинарных целей; молоко кокосовое; молоко кокосовое для кулинарных целей; молоко миндальное; молоко миндальное для кулинарных целей;*

молоко овсяное; молоко рисовое; молоко рисовое для кулинарных целей; молоко соевое; муссы овощные; мякоть фруктовая; напитки на основе арахисового молока; напитки на основе кокосового молока; напитки на основе миндального молока; овощи, подвергнутые тепловой обработке; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи обработанные; овощи сушеные; оладьи из тертого картофеля; оладьи картофельные; оливки консервированные; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; паста томатная; паста фруктовая прессованная; пектины для кулинарных целей; перец консервированный; пикули; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; пудинг белый; пыльца растений, приготовленная для пищи; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; рататуй; салаты овощные; салаты фруктовые; сате; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; сливки растительные; соки овощные для приготовления пищи; сок лимонный для кулинарных целей; сок томатный для приготовления пищи; спаржа соевая; спреды на основе овощей; спреды на основе орехов; тахини; творог соевый / тофу; темпе; трюфели консервированные; фалафель; финики; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты обработанные; фундук обработанный; хлопья картофельные; хумус; цветы сухие съедобные; цедра фруктовая; чеснок консервированный; чечевица консервированная; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые; шукрут; экстракты водорослей пищевые; ягоды консервированные; закуски легкие на основе фруктов» представляют собой продукты растительного происхождения. Испрашиваемые товары 29 класса МКТУ «белки для кулинарных целей; белок яичный; бульоны; ветчина; гнезда птичьи съедобные; голотурии неживые / трепанги неживые; дичь; изделия из сои порционные / котлеты соевые; изделия колбасные; икра; икра рыб обработанная; клей рыбий пищевой; клемы [неживые]; клипфиск [треска солено-сушеная]; колбаса кровяная; консервы мясные; консервы рыбные; конфи утиное; концентраты бульонные; креветки неживые; креветки пильчатые неживые; печень; лангусты неживые; личинки муравьев съедобные,

приготовленные; лосось неживой; мидии неживые; мозг костный пищевой; моллюски неживые; мясо; мясо консервированное; мясо лиофилизированное; куколки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; желе мясное; желе пищевое; желток яичный; закваска сычужная; заменители молока; йогурт; кефир; коктейли молочные; корн-доги / сосиски в тесте на палочках; крем сливочный; кумыс; масло сливочное; молоко сгущенное; молоко скисшее; молоко; молоко с повышенным содержанием белка; молоко сухое; молоко топленое молочнокислого брожения; мука рыбная для употребления в пищу; муссы рыбные; напитки молочнокислые; напитки молочные с преобладанием молока; насекомые съедобные неживые; оболочки колбасные, натуральные или искусственные; омары неживые; омлеты; паштеты из печени; порошок яичный; продукты молочные; продукты рыбные пищевые; птица домашняя неживая; раки неживые; ракообразные неживые; ракушки неживые; рыба консервированная; рыба неживая; рыба соленая; сардины неживые; свинина; сельдь неживая; сливки [молочный продукт]; сливки взбитые; смеси жировые для бутербродов; сметана; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски для хот-догов; составы для приготовления бульонов; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сырники; сыры; тажин [блюдо на основе мяса, рыбы или овощей]; творог; тунец неживой; устрицы неживые; филе рыб; экстракты мясные; яйца; яйца улитки; кварк; пулькоги; сало; ферменты молочные для кулинарных целей; ферменты сычужные; якитори; эгг-ног безалкогольный; голубцы, фаршированные мясом;» представляют собой продукты животного происхождения; «вещества жировые для изготовления пищевых жиров; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной пищевой; жиры животные пищевые; жиры пищевые; масла пищевые; масло арахисовое; масло какао пищевое; масло кокосовое жидкое пищевое; масло кокосовое твердое; масло кукурузное пищевое; масло кунжутное пищевое; масло льняное пищевое; масло оливковое первого холодного отжима пищевое; масло оливковое пищевое; масло пальмовое пищевое; масло пальмоядровое пищевое; масло подсолнечное пищевое; масло рапсовое пищевое; масло соевое пищевое» - масложировую продукцию.

Таким образом, товары 29 класса МКТУ, указанные в перечне заявки №2021722780, в части являются идентичными товарам 29 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1, 2], а в остальной части соотносятся по родовому признаку, характеризуются сходными условиями реализации в одинаковых отделах продуктовых магазинов, кругом потребителей (являются товарами широкого потребления), свойствами и назначением, то есть являются в высокой степени однородными друг другу.

Товары 30 класса МКТУ *«ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; загустители для пищевых продуктов; ванилин [заменитель ванили]; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ванилин [заменитель ванили]; препараты ароматические пищевые; крахмал пищевой»*, указанные в перечне заявки №2021722780, однородны следующим товарам 29 класса МКТУ *«агар-агар для кулинарных целей; желатин»* противопоставленного товарного знака [1], и товарам *«альгинаты для кулинарных целей; пектины для кулинарных целей; желатин»* противопоставленного товарного знака [2].

Товары 30 класса МКТУ *«пюре фруктовые [соусы]; изделия желейные фруктовые [кондитерские]»*, указанные в перечне заявки №2021722780, однородны товарам *«желе пищевое; желе фруктовое; пюре клюквенное; пюре яблочное»* противопоставленного товарного знака противопоставленного товарного знака [2], испрашиваемые товары *«пудинги [запеканки]; пудинг рисовый»* однородны товарам 29 класса МКТУ *«пудинг белый»* противопоставленного товарного знака [1], испрашиваемые товары *«имбирь молотый; йогурт замороженный [мороженое]; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная»* однородны товарам *«имбирь консервированный; имбирь кристаллизованный; имбирь маринованный; йогурт; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи обработанные; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке»* противопоставленного товарного знака [1].

Сопоставляемые перечисленные выше товары однородны друг другу, так как идентичны по своим свойствам (добавки кулинарные для приготовления пищи; желе; пудинги; пюре), способам реализации (в одних и тех же отделах продуктовых магазинов) и кругу потребителей.

Таким образом, обозначение по заявке №2021722780 сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [1, 2] в отношении всех заявленных товаров 29 класса МКТУ и части товаров 30 класса МКТУ *«ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ванилин [заменитель ванили]; загустители для пищевых продуктов; препараты ароматические пищевые; крахмал пищевой; пюре фруктовые [соусы]; изделия железные фруктовые [кондитерские]; имбирь молотый; йогурт замороженный [мороженое]; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; пудинги [запеканки]; пудинг рисовый»*, поэтому заявленному обозначению не может быть предоставлена правовая охрана в этой части на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В отношении остальной части испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ, представляющих собой кондитерские, хлебобулочные изделия, изделия на основе злаков, приправы и пряности, регистрации обозначения по заявке №2021722780 не препятствуют противопоставленные товарные знаки [1, 2] ввиду отсутствия вероятности смешения.

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

удовлетворить возражение, поступившее 18.02.2022, изменить решение Роспатента от 08.12.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021722780.