


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 апреля 2020 №644/261, вступившими в силу с 06.09.2020, рассмотрела поступившее 28.12.2020 возражение Индивидуального предпринимателя Александровой Юлии Олеговны, г. Ростов-на-Дону (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019742806, при этом установила следующее.

LA
LINDA

Комбинированное обозначение «» по заявке №2019742806 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 28.08.2019 на имя заявителя в отношении товаров 25 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 30.09.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров по причине его несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента от 30.09.2020, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения в отношении однородных товаров со знаком «**Да линда**» по международной регистрации №1395354 с

приоритетом от 27.11.2017, правовая охрана которому на территории Российской Федерации предоставлена имя компании WENZHOU JUXIANG SHOES CO., LTD., No. 7 Plot, Zone 3 of Shoes City, Lucheng District, Wenzhou City Zhejiang Province (CN), для товаров 25 класса МКТУ.

В поступившем возражении заявитель высказал свое несогласие с решением Роспатента, при этом основные доводы сводятся к следующему:

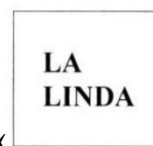
- общая конечная часть «linda» / «линда» заявленного обозначения и противопоставленного знака является также частью нескольких товарных знаков, зарегистрированных для товаров 25 класса МКТУ на имя разных лиц: «**FaLinda**» по свидетельству №414870, «**Bellinda**» по международной регистрации №532734, **ASOLINDA**

«**АСОЛИНДА**» по свидетельству №625494, либо фигурирует в составе товарных знаков в качестве имени собственного: «**LINDA FARROW**» по международной регистрации



№1184195, «LINDA DAMIANI» по международной регистрации №1291038;

- решающее значение при оценке сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака по международной регистрации №1395354 играют начальные части, а не часть «-linda», которая не обладает различительной способностью, а также графическая составляющая знаков;



- довод экспертизы о сходстве заявленного обозначения «**Да линда**» и противопоставления «**Да линда**» опровергается наличием зарегистрированного товарного знака «**FaLinda**», который имеет более ранний приоритет, чем противопоставленный знак по международной регистрации №1395354;

- заявленное обозначение производит иное зрительное впечатление, чем противопоставленный знак, имеет определенное смысловое значение («la linda» - в переводе с испанского языка означает «девушка, красавица», где «linda» - существительное, а «la» - артикль), в то время как противопоставленный знак смыслового значения не имеет, также сравниваемые обозначения отличаются

фонетически за счет разных начальных частей, где звуки «L» и «Д» имеют четкое произношение;

- противопоставленный знак «Да линда» китайской компании, выполненный буквами русского алфавита, зарегистрирован в 2017 году и высокой различительной способности не приобрел.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019742806.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (28.08.2019) поступления заявки №2019742806 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 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями подпункта 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 тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если 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.

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.

Исходя из положений пункта 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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма;

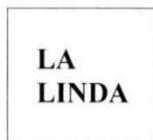
2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов.


Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 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.

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).



Заявленное обозначение «» по заявке №2019742806 с приоритетом от 28.08.2019 является комбинированным, включает в свой состав расположенные друг под другом на фоне прямоугольника словесные элементы «LA» и «LINDA», выполненные стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Регистрация товарного знака по заявке №2019742806 испрашивается для товаров 25 класса МКТУ «обувь женская».

Отказ в государственной регистрации заявленного обозначения по заявке №2019742806 в качестве товарного знака основан на наличии противопоставленного знака «**Да Линда**» по международной регистрации №1395354, принадлежащего компании WENZHOU JUXIANG SHOES CO., LTD., Китай.

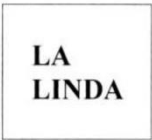
Противопоставленный знак «**Д а л и н д а**» по международной регистрации №1395354 с приоритетом от 27.11.2017 является словесным, выполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №1395354 предоставлена в отношении товаров 25 класса МКТУ «*shoes; clothing*» / «*обувь; одежда*».

Согласно правоприменительной практике относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров, сформулированной в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации», вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Заявителем не оспаривается однородность товаров 25 класса МКТУ, приведенных в перечнях заявленного обозначения и противопоставленного знака по международной регистрации №1395354, относящихся к такому роду товаров как «обувь».



LA
LINDA

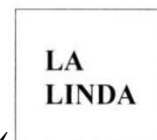
В свою очередь анализ заявленного обозначения «» и противопоставленного знака «**Д а л и н д а**» показал следующее.


Для определения сходства сопоставляемые обозначения должны рассматриваться в целом. Различие в деталях не должно играть определяющей роли, так как следует учитывать, что потребитель, как правило, не имеет возможности сравнить два знака, а руководствуется общими впечатлениями, часто нечеткими, о знаке, виденном ранее. При этом в памяти остаются, как правило, отличительные элементы знака.

Значимость элемента в комбинированном обозначении зависит также от того, в какой степени этот элемент способствует осуществлению обозначением его

основной функции: отличать товары и услуги одних производителей от товаров и услуг других производителей.

При этом, как известно, основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуально, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем.



Таким элементом в заявленном комбинированном обозначении «» является словесный элемент «LA LINDA», состоящий из лексических единиц испанского языка, где «LA» - определенный артикль женского рода, местоимение «ее», а слово «LINDA» - прилагательное со значением «милая, красивая» (см. <https://www.translate.ru/dictionary/es-ru/la>; <https://www.translate.ru/dictionary/es-ru/linda>; <https://context.reverso.net/перевод/испанский-русский/linda>; <https://context.reverso.net/перевод/испанский-русский/la>). Вместе с тем указанные словесные элементы словосочетания не образуют, доказательств обратного в материалах возражения не представлено и коллегией не выявлено. В этой связи довод заявителя о том, что обозначение «LA LINDA» переводится с испанского языка как «красавица» представляется декларативным. В силу изложенного словесное обозначение «LA LINDA» рассматривается коллегией в качестве фантазийного.

В свою очередь в составе противопоставленного знака по международной регистрации №1395354 словесный элемент «Да линда», выполненный буквами русского алфавита, является единственным индивидуализирующим элементом, при этом не имеет смыслового значения, воспринимается в качестве фантазийного.

Фантазийный характер сравниваемых обозначений «LA LINDA» и «Да линда» не позволяет провести их сравнение по семантическому критерию сходства, что обуславливает вывод о его второстепенности при восприятии заявленного обозначения и противопоставленного знака.

В части графического критерия сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака следует отметить, что данный критерий также не оказывает существенного влияния на их восприятие, поскольку сравниваемые обозначения имеют стандартное шрифтовое исполнение, не содержат оригинальных графических элементов.

В этой связи основным фактором сходства, обуславливающим ассоциирование сравниваемых обозначений друг с другом, выступает фонетический критерий.

Заявленное обозначение «LA LINDA» с учетом произношения входящих в его состав словесных элементов испанского языка воспроизводится как [ла линда], в свою очередь противопоставленный знак «Да линда» произносится как [да линда]. Следует констатировать, что у сравниваемых словесных элементов совпадает большинство звуков, входящих в их состав, при этом совпадающие звуки расположены в одинаковой последовательности. У сопоставляемых словесных элементов имеется одинаковое количество слогов, совпадают ударные части. Фактически они включают фонетически тождественные части «LINDA» и «линда», на которые акцентируется внимание потребителей в первую очередь. Вследствие изложенного, можно сделать вывод о фонетическом сходстве сравниваемых обозначений.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии сходства сравниваемых обозначений в целом, несмотря на отдельные отличия.

Сходство сравниваемых товарных знаков до степени их смешения в отношении однородных товаров 25 класса МКТУ свидетельствует о наличии оснований для вывода о несоответствии заявленного обозначения по заявке №2019742806 требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Резюмируя все вышеизложенные обстоятельства в совокупности, коллегия не усматривает оснований для отмены оспариваемого решения Роспатента и удовлетворения поступившего возражения.

Что касается довода заявителя о сосуществовании знака «**Да линда**» по международной регистрации №1395354 и товарных знаков «**FaLinda**» по

свидетельству №414870, «  » по международной регистрации №532734,
ASOLINDA

«АСОЛИНДА» по свидетельству №625494, «LINDA FARROW» по международной



регистрации №1184195, «LINDA DAMIANI» по международной регистрации №1291038, включающих совпадающие элементы «ЛИНДА» / «LINDA», то он принят к сведению, однако не является основанием для вывода об отсутствии сходства заявленного обозначения и противопоставленного знака по международной регистрации №1395354. В этой связи следует отметить, что анализ соответствия указанных регистраций требованию законодательства в рамках рассмотрения настоящего возражения административным порядком не предусмотрен. Как известно заявителю, регистрация товарного знака осуществляется с учетом конкретных обстоятельств дела, в том числе наличия у него приобретенной различительной способности, определенной семантики и т.д. Правомерность же предоставления правовой охраны товарному знаку может быть оспорена в установленном статьей 1512 Кодекса порядке.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.12.2020, оставить в силе решение Роспатента от 30.07.2020.