

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 №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 07.04.2020 возражение Общества с ограниченной ответственностью мясокомбинат «ЛАДА», г. Тольятти (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019700246, при этом установила следующее.

Словесное обозначение «**ЛАДУШКИ**» по заявке №2019700246 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 09.01.2019 на имя заявителя в отношении товаров 29 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 11.12.2019 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака по причине его несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение «**ЛАДУШКИ**» сходно до степени смешения с

МОЯ

товарными знаками «**ЛАДУШКА**» [1] (свидетельство №292413 с приоритетом от

МИЛАЯ

05.08.2003, срок действия регистрации продлен до 05.08.2023), «ЛАДУШКА» [2] (свидетельство №292412 с приоритетом от 05.08.2003, срок действия регистрации продлен до 05.08.2023), зарегистрированными в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ на имя закрытого акционерного общества «ИнтерБренд», 123290, Москва, Причальный пр-д, д.8 (согласно договору о распоряжении исключительным правом на указанные товарные знаки №РД0317746, зарегистрированному Роспатентом 29.11.2019, в настоящее время правообладатель – ООО «Жировой комбинат», 620085, г. Екатеринбург, ул. Титова, 27).

В поступившем возражении от 07.04.2020 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом основные доводы возражения сводятся к тому, что экспертизой были нарушены методологические подходы, касающиеся вопроса установления сходства до степени смешения сравниваемых обозначений, а именно:

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки не являются сходными до степени смешения, поскольку имеют разное смысловое значение: «ЛАДУШКИ» - название детской игры-потешки с ладошками, сопровождаемой песней; «ЛАДУШКА» - форма женского имени Лада, при этом словесные элементы «МОЯ» и «МИЛАЯ» конкретизируют семантику слова «ЛАДУШКА»;

- противопоставленные товарные знаки «МОЯ ЛАДУШКА» и «МИЛАЯ ЛАДУШКА» необоснованно названы экспертизой серией, поскольку согласно пункту 7.1.3 Руководства по осуществлению административных процедур и действий в рамках представления государственной услуги по государственной регистрации товарного знака, знака обслуживания, коллективного знака и выдаче свидетельств на товарный знак, знак обслуживания, коллективный знак, их дубликатов (далее - Руководство), для вывода о существовании серии товарных знаков необходимо, по крайней мере, трех знаков

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака для всех заявленных товаров.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) копии сведений из открытых реестров <http://www1.fips.ru>, касающихся заявки на товарный знак №2019700246;

(2) копия уведомления о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства;

(3) копия ответа на уведомление;

(4) копия решения об отказе в государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) от 11.12.2019.

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

С учетом даты (09.01.2019) поступления заявки №2019700246 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 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 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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).

Заявленное обозначение «**ЛАДУШКИ**» по заявке №2019700246, поданное на регистрацию в качестве товарного знака 09.01.2019, является словесным, выполнено заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ *«изделия колбасные; ветчина; изделия из мяса; желе мясное; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; сардельки; сало»*.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака «**ЛАДУШКИ**» основано на наличии товарных знаков «**ЛАДУШКА**» [1] по **МОЯ** свидетельству №292413, «**ЛАДУШКА**» [2] по свидетельству №292412 с более **МИЛАЯ** ранним приоритетом, зарегистрированных в отношении товаров 29 класса МКТУ на имя иного лица.

МОЯ

Противопоставленные товарные знаки «ЛАДУШКА» [1] по свидетельству №292413 с приоритетом от 05.08.2003 и «ЛАДУШКА» [2] по свидетельству №292412 с приоритетом от 05.08.2003 являются словесными, выполнены стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Противопоставленные товарные знаки зарегистрированы, в частности, для таких товаров 29 класса МКТУ как *«альгинаты пищевые; анчоусы; арахис обработанный; белки пищевые; белок яичный; бульоны; вещества жировые для изготовления пищевых жиров; гнезда птичьих съедобные; дичь; желатин пищевой; желе мясное; желе пищевое; желток яичный; жир кокосовый; жир костный пищевой; жир свиной; жиры животные; жиры пищевые; изделия колбасные; икра; казеин пищевой; капуста квашеная; клей рыбий пищевой; колбаса кровяная; консервы мясные; консервы рыбные; концентраты бульонные; корнишоны; креветки; крем сливочный; крокеты; куколочки бабочек шелкопряда, употребляемые в пищу; лангусты [неживые]; лосось; маринад из шинкованных овощей с острой приправой; мидии [неживые]; миндаль толченый; мозг костный пищевой; моллюски [неживые]; молоко; мука рыбная для употребления в пищу; мякоть фруктовая; мясо; мясо консервированное; оладьи картофельные; оливки консервированные; омары [неживые]; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; паштеты из печени; пектины пищевые; печень; пикули; порошок яичный; продукты из соленого свиного окорока; продукты молочные; продукты рыбные; протеины пищевые; птица домашняя [неживая]; пыльца растений, приготовленная для пищи; ракообразные [неживые]; рыба [неживая]; рыба консервированная; рыба соленая; сало; сардины; свинина; сельдь; сливки взбитые; смеси жировые для бутербродов; солонина; сосиски в сухарях; составы для приготовления бульона; составы для приготовления супов; субпродукты; супы; супы овощные; сыворотка молочная; сыры; таини [тесто из зерен кунжута]; творог соевый; травы пряно-вкусовые консервированные; трепанги [неживые]; трюфели консервированные; тунец; устрицы [неживые]; ферменты сычужные; хлопья картофельные; хризалиды [куколочки бабочек] шелкопряда, употребляемые в*

пищу; хьюмос [тесто из турецкого гороха]; цедра фруктовая; чипсы картофельные; чипсы фруктовые; экстракты водорослей пищевые; экстракты мясные; яйца улитки; яйца».

Сопоставительный анализ товаров 29 класса МКТУ, приведенных в перечнях заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] – [2] показал, что «*изделия колбасные; ветчина; изделия из мяса; желе мясное; солонина; сосиски; сосиски в сухарях; сосиски в тесте на палочках; сосиски для хот-догов; сардельки; сало*» и «*желе мясное; изделия колбасные; колбаса кровяная; консервы мясные; мозг костный пищевой; мясо; мясо консервированное; продукты из соленого свиного окорока; свинина; солонина; сосиски в сухарях; экстракты мясные*» либо являются идентичными, либо относятся к одному роду товаров – изделия из мяса, характеризуются одинаковым составом, кругом потребителей, местами реализации, что обуславливает вывод об их однородности.

Что касается сопоставительного анализа заявленного обозначения **МОЯ** «**ЛАДУШКИ**» и противопоставленных товарных знаков «**ЛАДУШКА**» [1], **МИЛАЯ** «**ЛАДУШКА**» [2], то необходимо указать следующее.

Противопоставленные товарные знаки [1] – [2], принадлежащие одному и тому же лицу, характеризуются наличием в их составе словесного элемента «**ЛАДУШКА**», представляющим собой лексическую единицу русского языка с определенным смысловым значением.

Так, ладушка (*мн. ч. ладушки*), *муж* и *жен.* (народно-поэтическое), ласкательное к «лада» (см. Толковый словарь Ушакова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/847598>), где «лада» - 1. *жен.* милая, возлюбленная, жена; 2. *муж.* и *жен.* милый, возлюбленный (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/847526>).

В свою очередь заявленное обозначение включает в свой состав существительное «**ЛАДУШКИ**», указанное во множественном лице. Коллегия приняла к сведению довод возражения о том, что слово «ладушки» в русском языке означает название детской игры. При обращении к толковому словарю русского

языка Ушакова (см. <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/847602>) установлено, что слово «ладушки» фигурирует в детской песенке: «Ладушки, ладушки, где были? - У бабушки» и т.д. (слово иногда понимается, как «ладошки», потому что при пении ударяют детскими ладошками одну о другую, но по происхождению это может быть *мн. ч.* от слова «ладушка»).

Таким образом, заявленное обозначение «ЛАДУШКИ» и противопоставленные товарные знаки с индивидуализирующим словесным элементом «ЛАДУШКА» характеризуются одинаковой семантикой, связанной с образом кого-то милого, дорогого сердцу человека. При этом наличие в противопоставленных товарных знаках словесных элементов «МОЯ» и «ЛЮБИМАЯ» не придает слову «ЛАДУШКА» качественно иного смыслового значения. Все вышеизложенное обуславливает вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] – [2] по смыслу.

Кроме того, вхождение в состав сравниваемых обозначений слов «ЛАДУШКИ» / «ЛАДУШКА» сходных по звучанию обуславливает вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] – [2] в фонетическом отношении.

Также следует констатировать, что заявленное обозначение «**ЛАДУШКИ**» и противопоставленные товарные знаки «**ЛАДУШКА**» [1], «**ЛАДУШКА**» [2] выполнены заглавными буквами одинакового алфавита – русского, их графемы имеют одинаковое начертание, что усиливает сходство сравниваемых обозначений по графическому критерию сходства.

Таким образом, семантическое, фонетическое и графическое сходство словесных элементов «ЛАДУШКИ» / «ЛАДУШКА» сравниваемых обозначений предопределяет возможность возникновения представления о том, что сопоставляемые средства индивидуализации принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника.

Необходимо указать, что при рассмотрении настоящего возражения коллегия учитывала сложившуюся судебную практику. Так, согласно Постановлению

Президиума Высшего арбитражного суда РФ №3691/06 от 18.07.2006 угроза смешения противопоставляемых знаков в отношении однородных товаров и услуг широкого (доступного) потребления усиливается тем, что более ранние товарные знаки имеют доминирующие элементы, объединяющие обозначения в одну серию. В результате основной потребитель идентифицирует товары и услуги в первую очередь по привычным ему серийным элементам товарных знаков. Как правило, он руководствуется общими впечатлениями (часто нечеткими) о знаке, виденном ранее, не имеет возможности непосредственно сравнить знаки и проявляет меньшую осмотрительность, чем при выборе дорогих товаров и услуг. В данном споре таким элементом противопоставленных товарных знаков, образующим серию, является слово «ЛАДУШКА». При этом ссылка заявителя на Руководство в отношении определения серии знаков, как трех и более обозначений, не принимается во внимание, поскольку на основании распоряжения председателя Правительства Российской Федерации Д.А. Медведева от 18.12.2019 №3081-р, действие указанного документа отменено.

Таким образом, оценивая изложенные обстоятельства, коллегия пришла к выводу, что наличие противопоставленных товарных знаков [1] – [2], с которым заявленное обозначение «ЛАДУШКИ» признается сходным до степени смешения в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ на основании требований пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, препятствует его регистрации в качестве товарного знака. Следовательно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.04.2020, оставить в силе решение Роспатента от 11.12.2019.