

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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, рассмотрела поступившее 28.01.2020 возражение Общества с ограниченной ответственностью Холдинговая компания «Кондитерский Дом «Аксенов В.В.» (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018735789, при этом установила следующее.

Регистрация обозначения в качестве товарного знака по заявке №2018735789 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 21.08.2018 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 30 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, заявленное обозначение



состоит из фразы: «Выбор лакомки» без кавычек, расположенной на двух строках. В конце верхней строки через пробел после слова «Выбор» изображён силуэт правой кисти руки, пальцы которой сложены в жесте одобрения (указательный, средний, безымянный, мизинец сложены в кулаке, а большой палец поднят вверх).

Решение Роспатента от 30.09.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «Выбор лакомки», зарегистрированным под №235885 [1], обозначением «Выбор лакомки» заявленным под №2018723946 и зарегистрированным впоследствии под №754480 [2] на имя Общества с ограниченной ответственностью "Торговый дом "МИР-2000", 111024, Москва, ул. 5-я Кабельная, д.20, стр.1, в отношении товаров 30, 35 классов, признанных однородными всем услугам 35 и товарам 30 классов МКТУ; с товарными знаками "ЛАКОМКА/ЛАКОМКА", зарегистрированными под №68324 [3], под №518288 [4], под №126784 [5] на имя Открытого акционерного общества "РотФронт", 113184, Москва, 2-й Новокузнецкий пер., 13/15 в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем 28.01.2020 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- решение вынесено без учета того факта, что заявитель является правообладателем товарного знака «ВЫБОР ЛАКОМКИ» №419125 (дата приоритета 01.03.2001 г.) на основании регистрации отчуждения исключительного права на товарный знак №235885 в отношении части товаров 30 класса МКТУ по договору, заключенному между заявителем - ООО ХК «КД Аксенов В.В.» и ООО «Торговый дом «МИР- 2000»;

- заявленное обозначение «ВЫБОР ЛАКОМКИ» по заявке №2018735789 и противопоставленные знаки «ЛАКОМКА», «ЛАКОМКА» [3-5] отличны друг от друга по всем критериям сходства, в частности, заявленное обозначение состоит из словесного и изобразительного элементов. Словесный элемент состоит из фразы «ВЫБОР ЛАКОМКИ», расположенной на двух строках. В конце верхней строки через пробел после слова «Выбор» изображен силуэт кисти руки, пальцы которой сложены в жесте одобрения (указательный, средний, безымянный, мизинец сложены в кулак, а большой палец поднят вверх);

- заявленное обозначение «ВЫБОР ЛАКОМКИ» включает слово «ВЫБОР», которое имеет основное смысловое значение, привлекает внимание потребителей в

результате своего расположения, оказывает существенное влияние на восприятие знака и отсутствует в противопоставленных; визуальные отличия сопоставляемых знаков заключаются в наличии в оспариваемом знаке дополнительного словесного элемента «ВЫБОР», а также размещенное на одном уровне изображение силуэта кисти руки, пальцы которой сложены в жесте одобрения (правильный выбор, отличный выбор!);

- разное общее зрительное впечатление обусловлено разностью в словесных составах заявленного обозначения «ВЫБОР ЛАКОМКИ» (два слова) и противопоставленных знаков (одно слово), пространственным расположением словесных компонентов в оспариваемом знаке (две строки);

- сосуществование знаков на рынке однородных товаров не приведет к их смешению в гражданском обороте. Данное утверждение подтверждается многочисленным наличием товарных знаков, принадлежащих различным лицам, которые содержат в своем составе элемент «ЛАКОМКА», в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ, например, № 374269 «УСЛАДА ЛАКОМКИ», № 219809 «КАПРИЗ ЛАКОМКИ», № 231791 «РАДОСТЬ ЛАКОМКИ», № 346856 «МЕЧТА ЛАКОМКИ», №215272 «ЧУДО-ЛАКОМКА», № 265625 «ФИЛЕВСКАЯ ЛАКОМКА», № 641418 «МОСКОВСКАЯ ЛАКОМКА», №575419 «ЛАКОМКА КРАСКОНА», № 314031 «ЗОЛОТАЯ ЛАКОМКА», № 218329 «ВОЛШЕБНАЯ ЛАКОМКА», №162877 «ЛЕСНАЯ ЛАКОМКА» и т.д.;

- семантическое несходство обозначений приводит к отсутствию ассоциирования знаков друг с другом и позволяет сделать вывод об отсутствии сходства в целом заявленного обозначения «ВЫБОР ЛАКОМКИ» по заявке № 2018735789 и противопоставленных знаков [3-5]. Сосуществование этих знаков на рынке однородных товаров не приведет к их смешению в гражданском обороте.

- более того, товарный знак «ВЫБОР ЛАКОМКИ», правообладателем которого является заявитель, активно используется последним и приобрел широкую популярность среди потребителей и известность на рынке кондитерских изделий.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 30.09.2019 г. и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2018735789. в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (21.08.2018) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

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 том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 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; 5) сочетание цветов и тонов.

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, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение

**Выбор
Лакомки**

Решение Роспатента от 30.09.2019 оспаривается заявителем в части отказа в государственной регистрации товарного знака для товаров 30 класса МКТУ - ароматизаторы ванили для кулинарных целей; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы пищевые, кроме эфирных масел; бадьян; баоцзы [китайские пирожки]; батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда на основе лапши; блюда, лиофилизированные, в которых макароны являются основным ингредиентом; блюда, лиофилизированные, в которых рис является основным ингредиентом; бриоши; булки; бумага рисовая съедобная; бумага съедобная; буррито; ванилин [заменитель ванили]; вареники [шарики из теста фаршированные]; вафли; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие

для колбасных изделий; вещества связующие для мороженого; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; глюкоза для кулинарных целей; горчица; добавки глютеносодержащие для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на основе риса; закуски легкие на основе хлебных злаков; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; изделия желеобразные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; 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; имбирь [пряность]; йогурт замороженный [мороженое]; какао; камень винный для кулинарных целей / тартрат калия кислый для кулинарных целей; каперсы; карамели [конфеты]; карри [приправа]; кетчуп [соус]; кимбап [корейское блюдо на основе риса]; киш; клейковина пищевая; клецки на основе муки; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфитюр молочный; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кубики льда; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; кулебяки с мясом; куркума; кускус [крупа]; лапша; лед для охлаждения; лед натуральный или искусственный; лед пищевой; леденцы; лепешки рисовые; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; мальтоза; мамалыга; маринад из шинкованных овощей с острой приправой [пикалили]; маринады; марципан; мед; мисо [приправа] / паста соевая [приправа]; молочко маточное пчелиное; мороженое; мука бобовая; мука из тапиоки; мука картофельная; мука кукурузная; мука ореховая; мука пищевая; мука пшеничная; мука соевая; мука ячменная; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки на основе ромашки; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; настои нелекарственные; овес дробленый; овес очищенный; оконотомияки [японские]

пикантные блины]; онигири [рисовые шарики]; орех мускатный; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; паштет запеченный в тесте; пельмени [шарики из теста, фаршированные мясом]; перец; перец душистый; перец стручковый [специи]; песто [соус]; печеньё; печеньё сухое; пибимпаб [рис, смешанный с овощами и говядиной]; пироги; пицца; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; препараты ароматические пищевые; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; пудинг рисовый; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; равиоли; рамэн [японское блюдо на основе лапши]; резинки жевательные; релиш [приправа]; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; рулет весенний; саго; сахар пальмовый; сахар; семена кунжута [приправы]; семена льна для кулинарных целей [приправы]; семена обработанные, используемые в качестве приправы; семя анисовое; сироп агавы [натуральный подсластитель]; сироп из мелассы / сироп золотой; сладости; смесь тестовая для окономияки [японские пикантные блины]; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; сорбет [мороженое]; составы для глазирования ветчины; соус соевый; соус томатный; соусы [приправы]; соусы для пасты; спагетти; специи; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; табуле; такос; тапиока; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортиллеры; травы огородные консервированные [специи]; украшения шоколадные для тортов; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; цзяоцзы [пельмени китайские]; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом;

чатни [приправа]; чеснок измельченный [приправа]; чизбургеры [сэндвичи]; чоу-чоу [приправа]; шафран [специи]; шоколад; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный.

В качестве основания для отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018735789 в заключении по результатам экспертизы указано его несоответствие требованиям, изложенным в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, ввиду сходства до степени смешения заявленного обозначения с товарными знаками [1-5].

Знак [1] представляет собой словесное обозначение **ВЫБОР ЛАКОМКИ**

Знаку предоставлена правовая охрана, в частности, в отношении товаров 30 класса МКТУ - кофе; кофе необжаренный; кофейные напитки; кофейные напитки с молоком; заменители кофе; заменители кофе растительные; цикорий [заменитель кофе]; чай; какао с молоком; какао-продукты; какао [напитки]; сахар; мальтоза; рис; бобовая мука; горчичная мука; картофельная мука пищевая; каши молочные; крахмал пищевой; зерновые продукты; крупы пищевые; тапиока; кукуруза измельченная; кукуруза поджаренная; кукурузная мука; кукурузные хлопья; кукуруза воздушная [попкорн]; манная крупа; пищевые продукты на основе овса; овес дробленый; овес очищенный; овсяная мука; пищевая мука; солодовый экстракт пищевой; соевая мука; хлопья из зерновых продуктов; ячменная мука; ячмень измельченный; ячневая крупа; блины; булки; маца; бутерброды; вермишель; лапша; макаронные изделия; макароны; спагетти; миндальное тесто; пироги с мясом; хлеб; хлеб из пресного теста; пицца; пельмени; мороженое; связующие вещества для мороженого; смеси сухие для мороженого; мороженое фруктовое; мед; пчелиный клей [прополис] пищевой; маточное молочко пчелиное пищевое [за исключением используемого для медицинских целей]; подслащивающие вещества натуральные; сироп из патоки; дрожжи; закваска; ферменты для теста; ароматические вещества для напитков, за исключением эфирных масел; кофейные ароматические вещества; ароматические вещества, за исключением эфирных масел; ароматические препараты пищевые; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматическое вещество]; глюкоза пищевая; пряности; специи; анисовое семя; бадьян; гвоздика [пряность]; имбирь

[пряность]; карри [индийская пряность]; корица [пряность]; мускатный орех; перец; перец гвоздичный [душистый, ямайский]; перец стручковый [специи]; куркума пищевая; горчица; уксус; пивной уксус; приправы; соусы [приправы]; водоросли [приправа]; кетчуп [соус]; майонез; маринад овощной [приправа]; пикули [приправа]; релиш [приправа]; томатный соус; шафран [приправа]; сельдерейная соль; соль для консервирования пищевых продуктов; закваска для теста; вода морская [для приготовления пищи]; клейковина пищевая; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; настойки нелекарственные; пищевые эссенции [за исключением эфирных эссенций и эфирных масел]; связующие вещества для колбасных изделий; стабилизаторы для взбитых сливок; меласса; сироп из мелассы [золотой сироп]; лед для охлаждения; лед необработанный натуральный или искусственный; лед пищевой; связующие вещества для пищевого льда; смеси сухие для пищевого льда; хлебобулочные изделия; жевательная резинка, за исключением используемой для медицинских целей; солод пищевой.

Выбор лакомки

Товарный знак [2] выполнен в оригинальной графике буквами русского алфавита и зарегистрирован, в том числе в отношении товаров 30 класса МКТУ - батончики злаковые; блюда на основе лапши; вареники [шарики из теста фаршированные]; вещества подслащивающие натуральные; галеты солодовые; глюкоза для кулинарных целей; закуски легкие на основе хлебных злаков; изделия макаронные; какао; крупа манная; кулебяки с мясом; маринады; мюсли; напитки кофейные; напитки на базе какао; напитки чайные; напитки шоколадные; пироги; попкорн; порошки пекарские; продукты зерновые; равиоли; соль поваренная; сухари; сухари панировочные; суши; сэндвичи; тесто готовое; тортиллеры; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; хот-доги; цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; чизбургеры [сэндвичи].

ЛАКОМКА

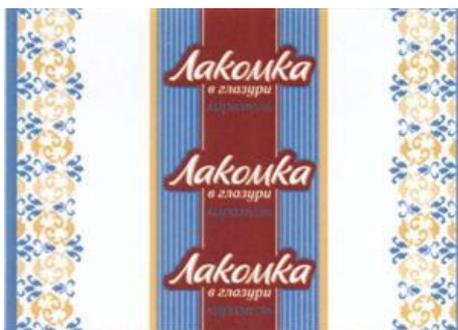
Товарный знак [3]

выполнен стандартным шрифтом

буквами латинского алфавита. Знак охраняется для товаров 30 класса МКТУ - ароматизаторы; ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел; ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел; ароматизаторы кофейные; ароматизаторы, за исключением эфирных масел; бадьян; батончики злаковые с высоким содержанием белка; бисквиты; блины; блюда на основе лапши; бриоши; булки; ванилин [заменитель ванили]; ваниль [ароматизатор]; вафли, в том числе, вафли-сэндвичи; вермишель; вещества подслащивающие натуральные; вещества связующие для колбасных изделий; вода морская для приготовления пищи; водоросли [приправа]; галеты солодовые; гвоздика [пряность]; глазурь для изделий для сладкого сдобного теста; горчица; добавки глютенновые для кулинарных целей; дрожжи; загустители для пищевых продуктов; закваски; закуски легкие на базе риса, хлебцы; закуски легкие на базе хлебных злаков, хлебцы; заменители кофе; заменители кофе растительные; заправки для салатов; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные, в том числе, сушки, баранки; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; макаронные изделия; изделия пирожковые; имбирь [пряность]; какао; какао-продукты; каперсы; карамель [конфеты]; карри [приправа]; каши молочные для употребления в пищу; кетчуп [соус]; киш; клейковина пищевая; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; корица [пряность]; кофе; кофе-сырец; крахмал пищевой; крекеры; крем заварной; крупы пищевые, в том числе, крупа кукурузная, крупа манная, крупа овсяная, крупа ячневая; кукуруза молотая; кукуруза поджаренная; куркума пищевая; кус-кус [крупа]; кушанья мучные; лапша; лепешки рисовые; майонез; макарон [печенье миндальное]; макароны; мальтоза; мамалыга; маринады; марципан; мед; молочко маточное пчелиное; мука пищевая, в том числе, мука бобовая, мука из тапиоки пищевая, мука картофельная пищевая, мука кукурузная, мука пшеничная, мука соевая, мука

ячменная; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; напитки какао-молочные; напитки кофейно-молочные; напитки кофейные; напитки чайные; напитки шоколадно-молочные; напитки шоколадные; напитки на базе какао; настои нелекарственные; овес дробленный; овес очищенный; орех мускатный; палочки лакричные [кондитерские изделия]; паста соевая [приправа]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; перец; душистый перец; перец стручковый [специи]; песто [соус]; печенье; печенье сухое; пироги; пицца; подливки мясные; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки пекарские; порошок горчичный; пралине; приправы; продукты для размягчения мяса в домашних условиях; продукты зерновые; продукты мукомольного производства; продукты на основе овса; прополис; пряники; пряности; птифуры [пирожные]; пудинги [запеканки]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; релиш [приправа]; рис; ростки пшеницы для употребления в пищу; саго; сахар; семя анисовое; семя льняное для употребления в пищу; сироп из мелассы, сироп золотой; сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий; сладости, в том числе, сладкие кексы, торты вафельные, торты бисквитные, пирожные, сладкие рулеты, сладости восточные, лукумы, нуга, пастила, зефир, сладкие суфле, пасты кондитерские шоколадные, шоколадно-ореховые, шоколадно-молочные, готовые к употреблению в пищу; сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи]; солод для употребления в пищу; соль для консервирования пищевых продуктов; соль поваренная; соль сельдерейная; составы для глазирования ветчины; соус соевый; соус томатный; соусы [приправы]; спагетти; специи; стабилизаторы для взбитых сливок; сухари; сухари панировочные; суши; табуле; такос; тапиока; тартрат калия кислый для кулинарных целей, тартрат калия кислый для приготовления пищи, камень винный для кулинарных целей; камень винный для приготовления пищи; тарты; тесто миндальное; тортилы; травы огородные консервированные [специи]; уксус; уксус пивной; ферменты для теста; халва; хлеб; хлеб из пресного теста; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; цикорий [заменитель кофе]; чай; чай со льдом; чатни [приправа]; чоу-чоу

[приправа]; шафран [специи]; шоколад; экстракт солодовый пищевой; эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел; ячмень очищенный.



Товарный знак [4] представляет собой развертку конфеты, охраняется для товаров 30 класса МКТУ – карамель(конфеты).

Товарный знак [5] представляет собой словесное обозначение **ЛАКОМКА**. Правовая охрана указанному знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ - кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока, саго, заменители кофе, мука и зерновые продукты, хлебобулочные изделия, кондитерские изделия, мороженое, мед, сироп из патоки, дрожжи, пекарные порошки, соль, горчица, уксус, соусы (приправы), пряности, пищевой лед.

Товары 30 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака, согласно возражению, однородны товарам 30 класса МКТУ, для которых зарегистрированы знаки [1-5], поскольку они либо совпадают по виду либо относятся к одним родовым группам товаров (зерновые продукты, кондитерские и хлебобулочные изделия, приправы, специи и т.д.), имеют одинаковое назначение (употребление в пищу, использование для кондитерских целей или в кулинарии при приготовлении пищи), один круг потребителей и одинаковые условия реализации, что в возражении не оспаривается.

Сравнительный анализ на тождество и сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-5] показал следующее.



Заявленное обозначение

и противопоставленные знаки

ВЫБОР ЛАКОМКИ

Выбор лакомки

[1-2]

являются

сходными в целом, поскольку ассоциируются между собой за счет фонетического и семантического тождества образующих их словесных элементов, несмотря на незначительные отличия в графическом исполнении.



Что касается

заявленного

обозначения

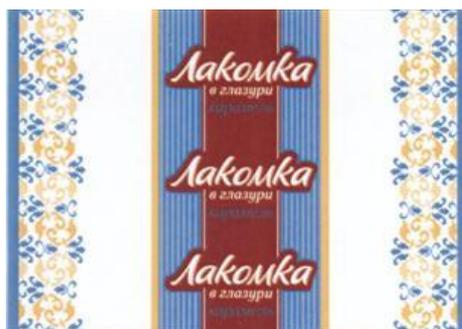
и

ЛАКОМКА

противопоставленных

товарных

знаков



ЛАКОМКА

[3-5], то сравниваемые обозначения

также признаны коллегией сходными между собой в целом, что обусловлено фонетическим и семантическим сходством их словесных элементов «ВЫБОР ЛАКОМКИ» и «ЛАКОМКА/ЛАКОМКА». Фонетическое сходство обусловлено полным совпадением начальных шести звуков слов «ЛАКОМКИ» и «ЛАКОМКА». При этом коллегия отмечает, что логическое ударение в заявленном обозначении может падать на слово Лакомки, а не на Выбор, если рассматривать обозначение «Выбор лакомки» в значении “выбрать лакомку”. Указанное смысловое значение заявленного обозначения заложено в его исполнении в две строки с поднятым вверх в знак одобрения большим пальцем, что может быть воспринято в качестве призыва к потребителю для выбора товара под обозначением “Лакомка”, что способно привести к смешению товаров, маркированных сравниваемыми знаками, на российском потребительском рынке с учетом того, что товары 30 класса МКТУ, в

отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, относятся к товарам широкого потребления и повседневного спроса.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения, так как они ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на некоторые отличия.

С учетом установленного сходства обозначений существует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о происхождении сравниваемых товаров из одного источника и, как следствие, о смешении их в гражданском обороте при маркировке сопоставляемыми обозначениями, следовательно, вывод экспертизы о том, что заявленное обозначение противоречит требованиям, изложенным в подпункте 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, является правомерным.

В отношении довода возражения о том, что заявителю принадлежит исключительное право товарный знак «ВЫБОР ЛАКОМКИ» по свидетельству № 419125 для части товаров 30 класса МКТУ, коллегия отмечает, что действующее законодательство в области товарных знаков не содержит нормы, предписывающей учитывать наличие у заявителя более раннего исключительного права на сходный товарный знак. Указанное обстоятельство не исключает также необходимости проведения экспертизы заявленного обозначения, в том числе его проверки на соответствие требованиям, предусмотренным пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

Относительно довода заявителя о наличии ряда товарных знаков, принадлежащих различным лицам, которые содержат в своем составе элемент «ЛАКОМКА», в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ, следует отметить, что обстоятельства регистрации указанных товарных знаков не являются предметом рассмотрения настоящего возражения.

Довод возражения об активном использовании товарного знака «ВЫБОР ЛАКОМКИ» заявителем и его широкой популярностью среди потребителей кондитерских изделий не нашел подтверждения в материалах возражения.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 28.01.2020, оставить в силе решение Роспатента от 30.09.2019.