

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 13.08.2020 возражение, поданное ООО «Грант», г. Старый Оскол (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019711600, при этом установила следующее.

Любимые просторы

Словесное обозначение «» по заявке №2019711600, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 15.03.2019, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 22.05.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров 30 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, в котором

указано на несоответствие заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в связи с тем, что оно сходно до степени смешения с зарегистрированными ранее на имя других лиц:

- с серией товарных знаков со словесными элементами «ЛЮБИМАЯ LUBIMAYA», «ЛЮБИМЫЙ», «ЛЮБИМОЕ», «ЛЮБИМАЯ», «ЛЮБИМЫЕ» зарегистрированными по свидетельствам №775223 (1) (заявка №2018724812), №665210 (2), №598106 (3), №502109 (4), №502889 (5), №404986 (6), №321794 (7), №257525 (8), №227279 (9), №227278 (10) на имя Закрытого акционерного общества "Ассоциация делового сотрудничества ветеранов Афганистана "МИР", Московская обл., в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- с серией товарных знаков со словесными элементами «ЛЮБИМЫЙ», «ЛЮБИМОЕ», «ЛЮБИМАЯ», «ЛЮБИМЫЕ LUBIMYE», зарегистрированными по свидетельствам №680289 (11), №608177 (12), №567310 (13), №508255 (14), №192958 (15) на имя Публичного акционерного общества "Московская кондитерская фабрика "Красный Октябрь", Москва, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- с товарными знаками «ЛЮБИМЫЙ», «ЛЮБИМЫЕ», зарегистрированными по свидетельствам №469176 (16), №358727 (17), №149026 (18) на имя Общества с ограниченной ответственностью "ШЕЛЬФ-2000", г. Домодедово, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- с товарными знаками со словесным элементом «ЛЮБИМЫЙ», зарегистрированными по свидетельствам №442222 (19), №279765 (20), №149026/1 (21) на имя Общества с ограниченной ответственностью "Гелиос-Экспресс", г. Омск, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- с товарными знаками со словесными элементами «ЛЮБИМЫЙ», «ЛЮБИМОЕ», «ЛЮБИМАЯ», зарегистрированными по свидетельствам №295250 (22), №295249 (23), №295248 (24) на имя Открытого акционерного общества "Русский холод", г. Барнаул, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ;

- с товарными знаками со словесными элементами «ЛЮБИМЫЙ», «ЛЮБИМОЕ», «ЛЮБИМАЯ», «ЛЮБИМЫЕ», зарегистрированными по свидетельствам №328707 (25), №328706 (26), №328705 (27), №328704 (28), №328703 (29) на имя ОАО "Жировой комбинат", г. Екатеринбург, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

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

- при проведении сравнительного анализа экспертиза не учла того, что заявленное обозначение состоит из двух слов «ЛЮБИМЫЕ» и «ПРОСТОРЫ»;

- сильным элементом заявленного обозначения является слово «ПРОСТОРЫ», поскольку на него падает и фонетическое, и семантическое ударение;

- слово «ЛЮБИМЫЕ» ослаблено, поскольку является прилагательным, также данный вывод подтверждается наличием большого количества товарных знаков с указанным элементом, зарегистрированных на имя различных правообладателей;

- заявитель ограничивает перечень товаров 30 класса МКТУ, а именно: *«кондитерские изделия; вафли, изделия желейные фруктовые [кондитерские], 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, карамель [конфеты], конфеты, конфеты лакричные [кондитерские изделия], конфеты мятные, палочки лакричные [кондитерские изделия], пастилки [кондитерские изделия], печенье, печенье сухое, помадки [кондитерские изделия], сладости, шоколад»* в отношении которых испрашивает правовую охрану заявленному обозначению;

- испрашиваемые товары 30 класса МКТУ не являются однородными товарам 30 класса МКТУ, в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленным товарным знакам.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении скорректированного перечня товаров 30 класса МКТУ.

К материалам возражения приложена распечатка страниц из интернета с адресами <https://znachenie-slova.ru> подлежащее, http://new.gramota.ru/biblio/readingroom_textbooks/author/litnevskaya/part5#31.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (15.03.2019) поступления заявки №2019711600 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 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 словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Исходя из положений пункта 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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.

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.

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. 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).

Любимые просторы

Заявленное обозначение «
является словесным и выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита с заглавной буквой «Л». Правовая охрана испрашивается в отношении скорректированного перечня товаров 30 класса МКТУ.

Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака в отношении товаров 30 классов МКТУ, ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, в рамках чего ему были противопоставлены словесные и комбинированные знаки (1-29), со словесными элементами «ЛЮБИМАЯ» /«ЛЮБИМЫЙ»/ «ЛЮБИМОЕ»/ ЛЮБИМОЕ LUBIMOE (1), «LUBIMOE»/«ЛЮБИМЫЕ»/«LIUBIMYE», а именно:

- ЛЮБИМЫЙ (2), *Любимое* (3), Любимая (4), *Любимый* (5),  (6),  (7), ЛЮБИМОЕ (8), ЛЮБИМЫЕ (9), ЛЮБИМАЯ (10),  (11),  (12), ЛЮБИМОЕ (13), *Любимая* (14), ЛЮБИМЫЕ LIUBIMYE (15), ЛЮБИМЫЕ (16), ЛЮБИМЫЙ (17), ЛЮБИМЫЙ (18),  (19), *Любимый* (20), ЛЮБИМЫЙ (21), ЛЮБИМАЯ (22),

ЛЮБИМОЕ (23), **ЛЮБИМЫЙ** (24), **ЛЮБИМЫЙ** (25),
ЛЮБИМОЕ (26), **ЛЮБИМЫЙ** (27), **ЛЮБИМЫЕ** (28),
ЛЮБИМАЯ (29). Правовая охрана товарным знакам (1-10) предоставлена

в отношении, в том числе, товаров 30 класса МКТУ. Товарные знаки (11-29) зарегистрированы в отношении товаров 30 класса МКТУ.

В связи с тем, что заявитель ограничил перечень испрашиваемых товаров 30 класса МКТУ, а именно: *«кондитерские изделия; вафли; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; 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; карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; сладости; шоколад»*, то противопоставленные товарные знаки (2, 4, 8, 16-29) сняты в качестве противопоставления, поскольку товары 30 класса МКТУ, в отношении которых им предоставлена правовая охрана, признаны неоднородными заявленным товарам, поскольку относятся к разным видам товаров, имеют разное назначение, разный круг потребителей и каналы сбыта.

В результате анализа однородности перечней товаров заявленного обозначения и противопоставленных знаков (1, 3, 5-7, 9-15) было установлено следующее.

Заявленные товары 30 класса МКТУ относятся к кондитерским изделиям и сладостям.

Согласно ГОСТ Р 53041-2008 кондитерские изделия подразделяются на следующие группы: шоколад, какао, сахаристые кондитерские изделия, мучные кондитерские изделия.

Сахаристое кондитерское изделие - кондитерское изделие с содержанием сахара не менее 20%. К категории сахаристые кондитерские изделия относятся: конфета, карамель, ирис, драже, халва, мармелад, пастильное изделие, сахаристое восточное изделие, жевательная резинка, паста, крем, кондитерская плитка, кондитерская фигура, сбивное изделие, беже, нуга.

Мучное кондитерское изделие - кондитерское изделие, представляющее собой выпеченный пищевой продукт или изделие, содержащее в своем составе выпеченный полуфабрикат, на основе муки и сахара, с содержанием муки в выпеченном полуфабрикате не менее 25%.

Противопоставленному товарному знаку (1) правовая охрана предоставлена в отношении таких товаров 30 класса МКТУ как *«вафли; галеты солодовые; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия железные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения тортов; изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские мучные; карамели [конфеты]; конфеты; конфеты мятные крекеры; леденцы; макарон [печенье миндальное]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; орехи в шоколаде; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; помадки [кондитерские изделия]; пралине; пряники; сладости; торты; халва; шоколад»*, которые являются однородными заявленными товарам 30 класса МКТУ, поскольку содержат идентичные позиции или товары которые соотносятся между собой как род-вид, имеют один и тот же состав, одни и те же каналы сбыта (кондитерские отделы и магазины сладостей), имеют один и тот же круг потребителей.

Противопоставленному товарному знаку (3) правовая охрана предоставлена в отношении такого товара 30 класса МКТУ как *«халва»*, который является однородным товару 30 класса МКТУ *«сладости»* заявленного обозначения, поскольку данные товары объединены общеродовым признаком, имеют одно и то же назначение, круг потребителей и каналы сбыта.

Противопоставленным товарным знакам (5, 7) правовая охрана предоставлена в отношении таких товаров 30 класса МКТУ как «*мучные продукты*», которые являются однородными товарам 30 класса МКТУ «*кондитерские изделия; вафли изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; печенье; печенье сухое*» заявленного обозначения, поскольку данные товары относятся к одному и тому же виду товаров - мучным изделиям, имеют одно и то же назначение, круг потребителей и каналы сбыта.

Противопоставленному товарному знаку (6) правовая охрана предоставлена в отношении таких товаров 30 класса МКТУ как «*леденцы; мучные продукты; миндальное тесто; кондитерские изделия; кондитерские изделия на основе арахиса; кондитерские изделия на основе миндаля; кондитерские изделия для украшения новогодних елок; конфеты; мятные конфеты; лакричные конфеты; пастилки (кондитерские изделия); карамели; шоколад; кондитерские изделия мучные; вафли; марципаны; печенье; украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста; пряники; торты фруктово-ягодные; пралине*», которые являются однородными товарам 30 класса МКТУ заявленного обозначения, поскольку содержат идентичные позиции или товары которые соотносятся между собой как род-вид, имеют один и тот же состав, одни и те же каналы сбыта (кондитерские отделы и магазины сладостей), имеют один и тот же круг потребителей.

Противопоставленным товарным знакам (9, 10) правовая охрана предоставлена в отношении таких товаров 30 класса МКТУ как «*мучные изделия; мучные продукты*», которые являются однородными товарам 30 класса МКТУ «*кондитерские изделия; вафли изделия кондитерские для украшения новогодних елок; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; печенье; печенье сухое*» заявленного обозначения, поскольку данные товары относятся к одному и тому же виду товаров - мучным изделиям, имеют одно и то же назначение, круг потребителей и каналы сбыта.

Противопоставленным товарным знакам (11-15) правовая охрана предоставлена в отношении таких товаров 30 класса МКТУ как *«бисквиты; вафли, в том числе, вафли-сэндвичи; галеты солодовые; глазурь для изделий для сладкого сдобного теста; изделия желейные 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; карамель [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крем заварной; макарон [печенье миндальное]; марципан; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мята для кондитерских изделий; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; печенье сухое; помадки [кондитерские изделия]; пряники; птифуры [пирожные]; пудра 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; шоколад»*, которые являются однородными товарам 30 класса МКТУ заявленного обозначения, поскольку содержат идентичные позиции или товары которые соотносятся между собой как род-вид, имеют один и тот же состав, одни и те же каналы сбыта (кондитерские отделы и магазины сладостей), имеют один и тот же круг потребителей.

Таким образом, заявленные товары 30 класса МКТУ и товары 30 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки (1, 3, 5-7, 9-15) признаны однородными, поскольку являются либо идентичными, либо соотносятся между собой как род-вид товара, имеют один состав, одно и то же назначение, условия реализации и круг потребителей.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения «
указанных выше противопоставленных товарных знаков (1, 3, 5-7, 9-15) показал, что в их состав входят фонетически и семантически сходные словесные элементы – «ЛЮБИМАЯ»/«ЛЮБИМЫЙ»/«ЛЮБИМОЕ»/«LUBIMOE»/«ЛЮБИМЫЕ»/ «LIUBIMYE», в силу чего сравниваемые знаки ассоциируются друг с другом в целом. Так, данные слова имеют одинаковое количество звуков и состав звуков.

Необходимо отметить, что сходный словесный элемент в заявленном обозначении расположен в начальной позиции, с которой начинается восприятие обозначения потребителем.

Согласно словарно-справочным источникам (см. Интернет-словарь: <https://dic.academic.ru/>. Толковый словарь Ушакова. Д.Н. Ушаков. 1935-1940.), слово «любимый» (-ая, -ое, -ые) означает пользующийся чьей-нибудь любовью, внушающий кому-нибудь любовь (например: «любимая женщина», «любимый писатель»), а также отвечающий чьим-нибудь склонностям или вкусам (например: «любимые цветы», «любимое времяпрепровождение»).

Учитывая приведенные выше примеры, можно сделать вывод о том, что словесный элемент «любимые» определяет смысловое значение всего словосочетания в целом, придавая ему устойчивую связь с чем-либо связанным с любовью и особым отношением.

Кроме того, коллегия отмечает, что сходство заявленного обозначения и противопоставленных обозначений (1, 3-7, 9-15) усиливается и за счет того, что данные слова выполнены буквами одного и того же (русского) алфавита.

Таким образом, высокая степень сходства элементов «ЛЮБИМАЯ»/«ЛЮБИМЫЙ»/«ЛЮБИМОЕ»/«LUBIMOE»/«ЛЮБИМЫЕ»/ «LIUBIMYE» заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков (1, 3-7, 9-15) как по смыслу, так и фонетически обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений.

Также коллегией был принят во внимание тот факт, что правообладатель противопоставленных товарных знаков (11-15) ПАО "Московская кондитерская

фабрика "Красный Октябрь" обладает широкой известностью, как производитель кондитерских изделий, и, учитывая установленную выше высокую степень однородности товаров 30 класса МКТУ, то к анализу сходства сравниваемых обозначений должен быть применен более строгий подход.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками (1, 3-7, 9-15) в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 13.08.2020, оставить в силе решение Роспатента от 22.05.2020.