

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 возражение, поступившее 29.11.2019, поданное компанией Эппл энд Пиар Острелиа Лимитед, Австралия (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №698030, при этом установлено следующее.



Оспариваемый товарный знак «» по заявке №2018732344, поданной 31.07.2018, зарегистрирован 13.02.2019 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) за №698030 на АО «КРЫМСКАЯ ФРУКТОВАЯ КОМПАНИЯ», с.Петровка, Республика Крым (далее – правообладатель) в отношении товаров 03, 05, 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 35, 39, 40 классов МКТУ. Товарный знак охраняется в розовом и белом цветовом сочетании.

В поступившем 29.11.2019 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности возражении выражено мнение лица, его подавшего, о том, что регистрация товарного знака по свидетельству №698030 произведена в нарушение требований, установленных положениями подпункта 1 пункта 3 и подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- лицо, подавшее возражение, является обладателем исключительного права на товарные знаки, при этом товарные знаки объединены общим элементом «Pink Lady»/ «Пинк Леди» и «Lady» («Леди»), также в товарных знаках присутствует розовый цвет и изображение сердца. Три из четырех товарных знаков включают словесные обозначения «Pink Lady» или «Пинк Леди». Товарные знаки охраняются на территории Российской Федерации в отношении, в том числе, следующих товаров 31 класса Международной классификации товаров и услуг: «свежие фрукты, в том числе яблоки; яблони», а также в отношении иных товаров 29, 30, 31 и 32 классов;

- лицо, подавшее возражение, является известной австралийской компанией, занимающейся, в том числе, выращиванием и продажей яблок сортов «Пинк Леди»/ «Pink Lady» и контролем за использованием продукции и товарных знаков, а также лицензированием товарных знаков во всем мире и управлением портфелем товарных знаков. Производство яблок сортов «Пинк Леди»/ «Pink Lady» контролируется лицом, подавшим возражение, и его лицензиатами;

- лицо, подавшее возражение, и правообладатель оспариваемого товарного знака являются конкурентами и работают на одном и том же рынке - рынке сельского хозяйства и сельскохозяйственных товаров, в том числе фруктов. Правообладатель оспариваемого товарного знака - АО «Крымская Фруктовая Компания» - крупнейшая компания - производитель фруктов в республике Крым;

- лицом, подавшее им возражение, была подана заявка на регистрацию товарного знака №2018742541 на обозначение, которое является продолжением серии его товарных знаков и содержит элементы «Pink Lady» и изображение сердца розового цвета. По данной заявке Роспатентом направлено уведомление о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства 30.05.2019, где экспертом высказано мнение, что данное обозначение является сходным до степени смешения с оспариваемым товарным знаком. Таким образом, оспариваемый товарный знак непосредственно создает дополнительные препятствия для деятельности лица, подавшего возражение, в РФ,

препятствуя регистрации нового обозначения из серии знаков лица, подавшего возражение, в России;

- оспариваемый товарный знак способен ввести потребителей в заблуждение относительно товаров и изготовителя в отношении всех заявленных товаров и услуг, так как доминирующий словесный элемент данного обозначения - «Леди» является частью названия серии сортов яблок («Пинк Леди» или «Pink Lady»), а права на товарные знаки принадлежат лицу, подавшему возражение, и использование товарных знаков строго контролируется лицом, подавшим возражение, на территории всего мира и осуществляется через уполномоченных лиц - лицензиатов, сублицензиатов и дистрибьюторов;

- к обозначениям способным ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товаров (услуг) могут быть отнесены имитации известных для потребителей обозначений, используемых для маркировки товаров (услуг);

- товарные знаки лица, подавшего возражение, зарегистрированы и охраняются в РФ задолго до даты приоритета оспариваемого товарного знака - дата регистрация товарного знака № 175878 - 08.06.1999, дата регистрации товарного знака № 326768 - 22.05.2007, дата регистрации товарного знака № 340437 - 26.12.2007 и дата международной регистрации № 847911 - 07.04.2005. Товарные знаки лица, подавшего возражение, объединены общим элементом «Леди»/ «Lady», словесные элементы 3 из 4 товарных знаков - Pink Lady/Пинк Леди, кроме того лицом, подавшим возражение, используется также изображение сердца и розовый цвет. «Pink Lady/Пинк Леди» переводится на русский как «Розовая Леди», поэтому использование розового цвета имеет символическое значение;

- у потребителей РФ оспариваемый товарный знак способен вызвать ассоциации с серией знаков «Пинк Леди»/«Pink Lady», а также сортами яблок «Пинк Леди» и продукцией, включая маркировку, подтверждающую оригинальность продукции, которая производится лицом, подавшим возражение, и уполномоченными лицами лица, подавшего возражение, под строгим контролем лица, подавшего возражение;

- применительно к оспариваемому товарному знаку речь идет о регистрации обозначения, которое является имитацией знаков, используемых иными лицами без согласия таких лиц, что свидетельствует о недобросовестности правообладателя;

- оспариваемый товарный знак является комбинированным и состоит из изобразительного элемента в форме сердца розового цвета, в котором размещены словесные элементы «Леди» и «Крым». Указанные слова выполнены внутри изобразительного элемента в форме сердца розового цвета. Розовый цвет также указан в заявке № 2018732344. Товарный знак № 175878 является словесным, представляет собой слова «PINK» и «LADY» (в переводе с англ. «Розовая Леди»), выполненные заглавными буквами латинского алфавита стандартным шрифтом в одну линию. Товарный знак № 326768 также является словесным и представляет собой слова «ПИНК» и «ЛЕДИ», выполненные заглавными буквами кириллицей стандартным шрифтом в одну линию. Товарный знак № 340437 является комбинированным и представляет собой параллелограмм розового цвета, на фоне которого расположено словосочетание Pink Lady («Пинк Леди»), выполненное наклонно оригинальным шрифтом, со стилизацией под прописной. Товарный знак по международной регистрации № 847911 является изобразительным, выполнен в форме сердца черного цвета с изогнутым в левую сторону концом;

- фонетическое сходство вызвано совпадением доминирующего словесного элемента серии товарных знаков №№ 175878, 326768 и 340437 «Леди/Lady» и оспариваемого товарного знака, а именно полным вхождением словесного элемента «Леди» в оспариваемый товарный знак. Элемент «Леди» является доминирующим и выполняющим основную функцию товарного знака - индивидуализацию товаров. В оспариваемом товарном знаке именно при его произношении основное внимание потребителей привлечено к «Леди», т.к. последующая часть указывает на географическую область, поскольку речь идет о названии региона - Крым;

- общее зрительное впечатление в данном случае совпадает, с учетом того, что в оспариваемом товарном знаке элемент «Леди» является ключевым, который также является ключевым в 3 (трех) из 4 товарных знаках лица, подавшего

возражение, кроме того в оспариваемом товарном знаке используется розовый цвет и элемент сердца, которые также используются в указанных выше товарных знаках лица, подавшего возражение;

- семантическое сходство обусловлено подобием заложенных в обозначениях понятий, идей - включением изобразительного элемента Сердца (совпадает с изобразительным товарным знаком по международной регистрации № 847911), использование розового цвета в сочетании с элементом «Леди» - т.е. семантическое совпадение с серией знаков лица, подавшего возражение, - «Розовая Леди» («Pink Lady»), совпадением элемента обозначений - «Леди» («Lady»);

- товарные знаки по свидетельствам №№175878, 326768 и №847911 зарегистрированы и охраняются в отношении товаров 31 класса, в частности «яблоки, яблони; свежие фрукты». Товарный знак по свидетельству №340437 зарегистрирован, в том числе, в отношении товаров 29, 30, 31 и 32. Данные товары относятся к продуктам питания и напиткам, и составам для приготовления напитков. Оспариваемый товарный знак зарегистрирован, в том числе, для товаров 29, 30, 31, 32 и 33 классов. В данном случае совпадает род и вид товаров (продукты питания, напитки), их назначение, а также круг потребителей, условия и каналы реализации (оптовая и розничная продажа, продажа через сети магазинов). Часть товаров полностью совпадает. При этом, такие товары как фрукты и яблоки используются для изготовления товаров 33 класса, в частности, «напитки алкогольные, содержащие фрукты; сидр грушевый; сидры; спирт рисовый; экстракты спиртовые; экстракты фруктовые спиртовые»;

- фактическое смешение сравниваемых товарных знаков и обозначений потребителями может служить дополнительным обстоятельством, свидетельствующим о наличии реальной угрозы смешения обозначений.

На основании изложенного лицом, подавшим возражение, выражена просьба о признании предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству №698030 недействительной полностью.

К возражению лицом, подавшим возражение, были предоставлены следующие документы:

- 1) материалы, подтверждающие исключительное право на товарные знаки и перевод на русский язык;
- 2) распечатки материалов из сети Интернет;
- 3) копия уведомления Роспатента по заявке № 2018742541
- 4) аффидавит лица, подавшего возражение.

Правообладатель представил отзыв по мотивам возражения, доводы которого сводятся к следующему:

- фонетические различия сравниваемых словесных обозначений «ЛЕДИ КРЫМ» и «PINK LADY (пинк леди)» обусловлены наличием разных слов КРЫМ - ПИНК. разных слогов и букв. Кроме того, сходный элемент «ЛЕДИ» в оспариваемом товарном знаке стоит на первом месте, в противопоставленных - на втором, что обуславливает различие фонетического восприятия сравниваемых обозначений;

- графическое различие между словесными элементами определяется различным общим зрительным впечатлением, в том числе за счет использования разного шрифта и алфавита, расположения словесных элементов (в оспариваемом товарном знаке словесные элементы написаны в две строки, в противопоставленных - в одну строку) наличия ярко выраженных декоративных элементов первой и последней букв "Л" и "М" в оспариваемом товарном знаке;

- анализ словесных составляющих оспариваемого и противопоставленных товарных знаков по смысловому (семантическому) признаку, также показывает отсутствие их сходства по указанному признаку. «Леди» - в Англии: жена лорда, а также замужняя женщина аристократического круга; буржуазном быту - вежливое обозначение замужней женщины, в знач. госпожа, мадам, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ushakov/848854>. В настоящее время, слово «ЛЕДИ» ассоциируется с аристократизмом, безупречным вкусом, красотой, достоинством и безупречным вкусом. «Крым - полуостров в северной части Чёрного моря, с северо-востока омывается Азовским морем»;

- словесные элементы «ЛЕДИ» и «КРЫМ» образуют единое словосочетание, в котором логическое ударение падает на слово «КРЫМ» в силу его широкой

известности среди российского потребителя. При этом словосочетание «ЛЕДИ КРЫМ» будет восприниматься российским потребителем, как фантазийное словосочетание, указывающее на аристократизм, красоту, хороший вкус, изысканность и пр. Словесный элемент «леди» вносит в состав сочетания мягкость и женственность, эффект неожиданности на фоне ожидаемого мужского рода имени собственного «Крым»;

- словарно - справочные источники информации показывают следующие значения словосочетания «PINK LADY»: PINK (пинк) - слово английского языка, в переводе на русский имеет много значений, в том числе - 1.сущ. 1) гвоздика 2) розовый цвет 3) а) (the pink) верх, высшая степень б) нечто совершенное 2.прилаг. 1) розовый, 3) эмоциональный, возбуждённый, взволнованный (ABBYU Lingvo x5). LADY (леди) - слово английского языка, в переводе на русский имеет следующие значения: леди, дама; госпожа (ABBYU Lingvo x5). При этом, в англо-русском словаре ABBYU Lingvo x5 есть словарная статья на словосочетание PINK LADY - "розовая дама" (коктейль из джина [gin] с гранатовым сиропом и яичным белком). Следует отметить, что поиск в поисковой системе интернета GOOGLE на словосочетание PINK LADY показывает много ссылок на русском языке на коктейль с таким наименованием, что указывает на известность среди российских потребителей такого коктейля;

- изобразительный элемент в виде стилизованного изображения розового сердца не является оригинальным и не может выполнять основную функцию товарного знака в силу его широкого использования как до даты приоритета оспариваемого товарного знака;

- товары 29-32 классов МКТУ, в отношении которых зарегистрирован противопоставленный комбинированный знак и, соответственно, товары 31 класса, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки не могут считаться однородными всем товарам 03, 05, 33 классов, в отношении которых зарегистрирован оспариваемый товарный знак, поскольку они относятся к разному роду (виду) товаров, различны их потребительские свойства и функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены,

сравниваемые товары не являются ни взаимодополняемыми, ни взаимозаменяемыми, места их продаж на полках магазинов различны, также у них разный круг потребителей;

- также по указанным выше основаниям не могут быть признаны однородными часть товаров 29 класса, которые не относятся к «фрукты консервированные, сушеные, подвергнутые тепловой обработке и засахаренные; составы, приготовленные из консервированных, сушеных, подвергнутых тепловой обработке и засахаренных фруктов; джемы, варенье, компоты; желе фруктовые; фруктовые салаты; фруктовые йогурты; фруктовые чипсы», часть товаров 30 класса, которые не относятся к «продукты зерновые: изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; печенье; кондитерские изделия; лед; мороженое фруктовое и мороженое: сладости», часть товаров 31 класса которые не относятся к «свежие фрукты; яблоки; деревья фруктовые; яблони»;

- товары 29-32 классов МКТУ не могут быть признаны однородными услугам 35, 39, 40 классов МКТУ, поскольку они относятся к разным сферам экономической деятельности, в одном случае, это - производственная деятельность, а в другом - деятельность по оказанию услуг в различных сферах;

- наличие в оспариваемом товарном знаке слова «КРЫМ» однозначно указывает на место происхождения товара и местонахождение производителя, что исключает вероятность введения потребителя в заблуждение относительно товара и места его происхождения, а также относительно производителя товара и места его нахождения;

- представленные лицом, подавшим возражение, материалы (в том числе ссылки на интернет ресурсы) не позволяют оценить степень информированности российских потребителей о продукции, производимой заявителем, маркированной комбинированным обозначением «Pink Lady на фоне розового сердца», так как в них не представлены сведения о времени и длительности использования, доказательства реализации продукции на территории РФ;

- не могут служить доказательством о степени информированности российского потребителя ссылки, в которых информация изложена только на

английском языке, в том числе сайт заявителя, который не содержит русского текста (нет переключения на русский язык), а также другие англоязычные ссылки, приведенные заявителем;

- принимая во внимание, что: в словесном элементе оспариваемого знака присутствует указание на место производства товара – «КРЫМ»; отсутствует сходство оспариваемого товарного знака и товарных знаков лица, подавшего возражение; - в материалах возражения нет доказательств и информации о степени информированности российских потребителей о продукции, производимой заявителем, маркированной комбинированным обозначением «Pink Lady на фоне розового сердца» и о фактах реализации такой продукции на территории РФ, исключается вероятность введения в заблуждение российского потребителя относительно товара или его изготовителя.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (31.07.2018) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 №32, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

Согласно подпункту 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об

определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности. В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с пунктом 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 14.4.2.4. Правил комбинированные обозначения сравниваются: - с комбинированными обозначениями;- с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы. При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 14.4.2.2, 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) и (г) пункта 14.4.2.2 Правил.

Звуковое (фонетическое) сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (а) Правил, а именно: 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, согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2 (б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое (семантическое) сходство определяется на основании признаков, признаков, перечисленных в пунктах 14.4.2.2 (в) Правил: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей, в частности, совпадение значений 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, перечисленные в подпунктах (а) – (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3. Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.



Оспариваемый товарный знак «» по свидетельству №698030 является комбинированным товарным знаком, включающим словесный элемент «Леди Крым», который выполнен оригинальным шрифтом буквами русского алфавита белого цвета. Словесный элемент расположен внутри изобразительного элемента в виде розового сердца. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 03, 05, 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 35, 39, 40 классов МКТУ. Товарный знак охраняется в розовом и белом цветовом сочетании.

Противопоставленный товарный знак «PINK LADY» по свидетельству №175878 [1] является словесным. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 31 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак «ПИНК ЛЕДИ» по свидетельству №326768 [2] является словесным. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 31 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак  по свидетельству №340437 [3] является комбинированным. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 16, 29, 30, 31, 32 классов МКТУ. Товарный знак охраняется в розовом и белом цветовом сочетании.

Противопоставленный знак  по международной регистрации №847911 [4] представляет собой графический элемент в форме сердца. Правовая охрана знаку на территории Российской Федерации предоставлена в отношении товаров 31 класса МКТУ.

Сравнительный анализ оспариваемого товарного знака и противопоставленных товарных знаков [1-3] показал следующее.

Противопоставленные товарные знаки [1-3] содержат фонетически тождественные словесные элементы «PINK LADY/ПИНК ЛЕДИ». Оспариваемый товарный знак содержит словесный элемент «Леди Крым». Сравнимые товарные знаки содержат фонетически тождественный словесный элемент «Леди», однако данное обстоятельство не приводит к выводу о фонетическом сходстве сравниваемых знаков по следующим причинам. Расположение словесного элемента «Леди» не совпадает, что приводит к различию при произнесении сравниваемых знаков. Кроме того, в противопоставленных товарных знаках также имеется словесный элемент «PINK/ПИНК», который занимает первоначальное положение в знаке, а в оспариваемом товарном знаке содержится словесный элемент «Крым», что приводит к различному звуковому восприятию сравниваемых знаков в целом.

Кроме того, слово «Леди» представляет собой лексическую единицу русского языка. Согласно словарю иностранных слов, вошедших в состав русского языка (Чудинов А.Н., 1910), слово «Леди» (англ. lady) - супруга лорда; общее

обращение к женщине, соответствующее нашему «милостивая государыня», прежде почетный титул королевы Англии, затем принцесс королевской крови (<https://dic.academic.ru/>).

В противопоставленных товарных знаках [1-3] существительное «ЛЕДИ/LADY» употребляется в сочетании с прилагательным «ПИНК/PINK». Указанное словосочетание «PINK LADY» дословно переводится как «розовая дама» (<https://translate.yandex.ru>). В целом обозначение «PINK LADY» носит фантазийный характер, при этом в указанном словосочетании слово «LADY» («леди») занимает определяющее положение в знаке, в то время как прилагательное «PINK» («розовый») является зависимым словом по отношению к определяющему существительному.

В оспариваемом обозначении «Леди Крым» основная смысловая нагрузка в словосочетании падает на словесный элемент «Крым», а слово «Леди» является зависимым и выполняет функцию приложения по отношению к существительному «Крым». Слова, входящие в словосочетание «Леди Крым», связаны грамматически и семантически с образованием единой смысловой конструкции, поэтому анализировать следует не слова по отдельности, а словосочетание в целом. В словосочетании «Леди Крым» существительное «Леди» синтаксически ведет себя как прилагательное, указывая на определенное состояние и подчеркивая аристократизм, изысканность значения слова «Крым». Слово «Леди» в словосочетании «Леди Крым» используется в переносном значении, вызывая определенный образ, что придает выражению «Леди Крым» новое значение и смысловой оттенок, тем самым, заставляя воспринимать словосочетание с необычной точки зрения.

Из вышеизложенного следует вывод о том, что оспариваемое обозначение и противопоставленные знаки [3] характеризуются разными заложенными идеями, несут различную смысловую нагрузку, так как порождают различные восприятия и образы, что обуславливает отсутствие ассоциирования обозначений в целом.

Указанное обстоятельство приводит к выводу об отсутствии фонетического и семантического сходства сравниваемых знаков.

Кроме того, оспариваемый товарный знак и противопоставленный товарный знак [3] не создают общего зрительного впечатления за счет использования разных графических элементов.

Сравнительный анализ оспариваемого товарного знака и противопоставленного знака по международной регистрации [4] показал, что сравниваемые товарные знаки характеризуются наличием сходного графического элемента в форме сердца. Однако данное обстоятельство не позволяет сделать вывод о сходстве сравниваемых знаков, поскольку графические элементы выполнены разным цветом. Кроме того, оспариваемый товарный знак является комбинированным знаком, состоящим из изобразительного и словесного элементов. Основным элементом является словесный элемент, так как он запоминается легче изобразительного и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения. Сходство изобразительных элементов заявленного обозначения и противопоставленного знака по международной регистрации [4] не приводит к различию сравниваемых обозначений, так как графическое исполнение не приводит к утрате основной индивидуализирующей функции, которую выполняет словесный элемент «Леди Крым».

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу об отсутствии сходства между оспариваемым товарным знаком и противопоставленными товарными знаками [1-4].

Предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству №698030 оспаривается в отношении всех товаров 03, 05, 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 35, 39, 40 классов МКТУ.

В результате анализа однородности перечней товаров и услуг оспариваемого и противопоставленных знаков [1-4] было установлено следующее.

Противопоставленному товарному знаку [1] по свидетельству №175878 правовая охрана предоставлена в отношении товаров 31 класса МКТУ: «свежие фрукты, в том числе яблоки; яблони».

Противопоставленному товарному знаку [2] по свидетельству №326768 правовая охрана предоставлена в отношении товаров 31 класса МКТУ: «яблоки,

яблони; свежие фрукты».

Противопоставленному товарному знаку [3] по свидетельству №340437 правовая охрана предоставлена в отношении следующих товаров 16, 29, 30, 31, 32 классов МКТУ:

«16 - упаковки, обертки, коробки, ящики и корзинки из бумаги и картона; коробки, ящики для упаковки.

29 - фрукты консервированные, сушеные, подвергнутые тепловой обработке и засахаренные; составы, приготовленные из консервированных, сушеных, подвергнутых тепловой обработке и засахаренных фруктов; джемы, варенье, компоты; желе фруктовые; фруктовые салаты; фруктовые йогурты; фруктовые чипсы.

30 - продукты зерновые; изделия кондитерские из сладкого теста преимущественно с начинкой; печенье; кондитерские изделия; лед; мороженое фруктовое и мороженое; сладости.

31 - свежие фрукты; яблоки; деревья фруктовые; яблони.

32 - фруктовые напитки и фруктовые соки, сиропы; составы для изготовления фруктовых напитков; вода газированная, вода содовая; яблочные соки».

Противопоставленному знаку [4] по международной регистрации №847911 правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена в отношении товаров 31 класса МКТУ: «agricultural and horticultural products including fruit, grains, plants and trees, especially apples and apple trees» («сельскохозяйственная и садоводческая продукция, включая фрукты, зерно, растения и деревья, особенно яблони и яблони»).

Часть товаров 29 класса МКТУ оспариваемого товарного знака: «варенье имбирное; желе пищевое; желе фруктовое; закуски легкие на основе фруктов; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы фруктовые; мармелад, за исключением кондитерских изделий; мякоть фруктовая; паста фруктовая прессованная; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; пюре клюквенное; пюре яблочное; салаты фруктовые; фрукты

глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; цедра фруктовая; ягоды консервированные» является однородной товарам 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [3], поскольку сравниваемые товары относятся к одному и тому же роду товаров, имеют одинаковый круг потребителей и условия реализации.

Часть товаров 30 класса МКТУ оспариваемого товарного знака: «батончики злаковые; батончики злаковые с высоким содержанием белка; блины; блюда на основе лапши; бриоши; булгур; булки; вафли; вещества связующие для мороженого; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; зефир [кондитерские изделия]; изделия желейные 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; йогурт замороженный [мороженое]; карамели [конфеты]; киноа обработанная; киш; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания; крекеры; крем заварной; крупа кукурузная; крупа манная; крупа овсяная; крупа ячневая; крупы пищевые; кулебяки с мясом; леденцы; макарон [печенье миндальное]; марципан; мороженое; муссы десертные [кондитерские изделия]; муссы шоколадные; мюсли; мята для кондитерских изделий; овес дробленый; овес очищенный; орехи в шоколаде; палочки лакричные [кондитерские изделия]; пастила [кондитерские изделия]; пастилки [кондитерские изделия]; патока; печенье; печенье сухое; пироги; помадки [кондитерские изделия]; попкорн; порошки для приготовления мороженого; продукты зерновые; продукты на основе овса; пряники; пtifуры [пирожные]; пудра для кондитерских изделий; пюре фруктовые [соусы]; рис; рис моментального приготовления; ростки пшеницы для употребления в пищу; сладости; сорбет [мороженое]; соус яблочный [приправа]; спреды на основе шоколада; спреды шоколадные с орехами; тарты; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто миндальное; тесто рисовое для кулинарных

целей; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; украшения шоколадные для тортов; халва; хлопья [продукты зерновые]; хлопья кукурузные; хлопья овсяные; шоколад» является однородной товарам 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [3], поскольку сравниваемые товары относятся к одному и тому же роду товаров, имеют одинаковый круг потребителей и условия реализации.

Часть товаров 31 класса МКТУ оспариваемого товарного знака: «апельсины необработанные; виноград необработанный; композиции из необработанных фруктов; лозы виноградные; плоды цитрусовые необработанные; фрукты необработанные» является однородной товарам 31 класса МКТУ противопоставленных знаков [1-4], поскольку сравниваемые товары относятся к одному и тому же роду товаров, имеют одинаковый круг потребителей и условия реализации.

Часть товаров 32 класса МКТУ оспариваемого товарного знака: «аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на базе риса, кроме заменителей молока; напитки на базе сои, кроме заменителей молока; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки прохладительные безалкогольные; напитки со вкусом кофе безалкогольные; напитки со вкусом чая безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления напитков; таблетки для изготовления газированных напитков; шербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков» является однородной товарам 32 класса МКТУ

противопоставленного товарного знака [3], поскольку сравниваемые товары относятся к одному и тому же роду товаров, имеют одинаковый круг потребителей и условия реализации.

Вместе с тем, установленное различие оспариваемого товарного знака и противопоставленных знаков [1-4] приводит к выводу об отсутствии сходства между сравниваемыми товарными знаками.

Остальные товары, в отношении которых предоставлена правовая охрана противопоставленным знакам [1-4], являются неоднородными всем товарам 03, 05, части товаров 29, части товаров 30, части товаров 31, части товаров 32, всем товарам 33 и всем услугам 35, 39, 40 классов МКТУ.

Учитывая изложенное, у коллегии отсутствуют основания для вывода о несоответствии оспариваемого товарного знака по свидетельству №698030 требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

При анализе оспариваемого товарного знака на предмет несоответствия требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, коллегией было установлено следующее.

Словесный элемент «Леди Крым» оспариваемого товарного знака не содержит сведений, которые бы являлись ложными или вводящими потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя, и применительно к товарам 03, 05, 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 35, 39, 40 классам МКТУ обозначение «Леди Крым» является фантазийным.

Вместе с тем, вывод о способности обозначения вводить потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара или лица, подавшего возражение, может быть сделан в том случае, если данное обозначение ассоциируется у потребителя с иным производителем товаров или лицом, оказывающим услуги, на основании имеющегося опыта. Для такого вывода необходимо наличие доказательств, подтверждающих активное и интенсивное использование обозначения лицом, подавшим возражение, в результате чего у потребителей способна возникнуть стойкая ассоциативная связь между указанным лицом и

товарами 03, 05, 29, 30, 31, 32, 33 и услуг 35, 39, 40 классов МКТУ, которые вводятся в гражданский оборот под соответствующим обозначением.

Вместе с тем, коллегия усматривает, что представленные материалы не свидетельствуют о длительном и широком использовании принадлежащих ему обозначений в различных регионах Российской Федерации, в связи с чем у среднего российского потребителя могла бы сформироваться однозначная ассоциация между рассматриваемым обозначением «Леди Крым» и лицом, подавшим возражение.

Также не было представлено и данных социологического опроса, который бы подтверждал соответствующие доводы лица, подавшего возражение, о том, что оспариваемое обозначение вызывает ассоциации с принадлежащими лицу, подавшему возражение, обозначениями.

Таким образом, коллегия не имеет оснований для признания оспариваемого товарного знака не соответствующим требованиям подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.11.2019, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №698030.