


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 11.01.2024, поданное Половинкиным А.В., Республика Беларусь, г. Полоцк (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022782553 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке № 2022782553, поданной 18.11.2022, испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 25, услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки заявлено комбинированное обозначение:



«**madame**
comfort» в цветовом сочетании: «розовый, темно-розовый, белый».



Роспатентом 14.06.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2022782553 в отношении всех товаров 25 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне, в связи с его несоответствием требованиям пунктов 1, 6 (2) статьи 1483 Кодекса. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено следующее:


- элемент © не обладает различительной способностью и является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, как и сам указывает заявитель. Включенное


в состав заявленного обозначения слово «comfort», которое в переводе с английского языка означает «комфорт» - удобство, комфортабельный, удобный (см., например, <https://translate.google.ru/>, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/enc2p/257022>), не обладает различительной способностью, поскольку характеризует заявленные товары и связанные с ними услуги, указывает на их свойства и назначение, в связи с чем, является неохраняемым на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса;

- на основании требования пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса заявленное обозначение (1) сходно до степени смешения со следующими товарными знаками:


- «  » (2) по свидетельству № 904963 с приоритетом от 11.08.2021 г., зарегистрированным ранее на имя Ердекова Андрея Станиславовича, 400076, Волгоградская область, г. Волгоград, п. им. Гули Королевой, ул. Геологическая, д. 19, в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ;

- «  » (3) по свидетельству № 703798 с приоритетом от 19.03.2018 г., «  » (4) по свидетельству № 717108 с приоритетом от 19.03.2018 г., зарегистрированными ранее на имя Груздева Дениса Анатольевича, 197349, Санкт-Петербург, ул. 2-я Никитинская, 53, кв. 64, в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ;

- «  » (5) по свидетельству № 476140 с приоритетом от 14.02.2011 г., зарегистрированным ранее на имя ООО "Орт-студия", 117335, Москва, ул. Архитектора Власова, д.27, пом.1, комн.1-8, в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ;

- «  » (6) по свидетельству № 413990 с приоритетом от 14.11.2006 г., зарегистрированным ранее на имя Дмитренко Светланы Анатольевны, 125057, Москва, Чапаевский пер., д. 3, кв.76, в отношении однородных товаров 25 и услуг 35 классов МКТУ;



- «» (7) по международной регистрации № 1540650 с конвенционным приоритетом от 09.01.2020 г., правовая охрана которому была предоставлена ранее на имя «Beautiful Minds Media GmbH», Prannerstrasse 11 Munchen, в отношении однородных товаров 25 и услуг 35 классов МКТУ;
- при оценке сходства экспертиза руководствовалась фонетическим сходством, а именно полным вхождением одного обозначения в другое, совпадением одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение, то есть на основании высокой степени сходства элементов «madame comfort» заявленного обозначения (1) и «Komfort», «Comfort», «комфорт», «COMF-ORT», «MADAME» противопоставленных товарных знаков (2-7);
- с учетом применяемых критериев однородности все товары 25 и услуги 35 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения (1), были признаны однородными товарам 25 и услугам 35 классов МКТУ, в отношении которых зарегистрированы противопоставленные товарные знаки (2-7).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 11.01.2024 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 14.06.2023. Доводы возражения, поступившего 11.01.2024, сводятся к следующему:

- заявленное обозначение (1) не характеризует заявленные товары и услуги. Поскольку Роспатент признал описательным элемент «comfort», то необходимо сравнивать обозначение «Madame Comfort» в целом, которое является фантазийным для товаров 25 класса МКТУ;
- заявителем приведены нормы законодательства, руководства, правил и т.п.;
- элемент «Madame Comfort» необходимо рассматривать совместно, он образует единую семантическую единицу, должен быть проанализирован как единое целое. Заявленное обозначение (1) в целом является фантазийным для товаров 25 класса МКТУ;

- без дополнительного рассуждения и домысливания рядовому потребителю будет непонятно, что элемент «Madame Comfort» имеет описательное значение для товаров 25 класса МКТУ;

- противопоставленные знаки (2-7) не оспариваются заявителем в отношении услуг 35 класса МКТУ;

- заявителем скорректирован заявленный перечень до товаров 25 класса МКТУ «белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; боди [женское белье]; бюстгалтеры; бюстгалтеры самоклеющиеся; комбинации [белье нижнее]; корсажи [женское белье]; корсеты [белье нижнее]; лифы; панталоны [нижнее белье]; пижамы; плавки; пояса [белье нижнее]; трусы; белье корректирующее [нижнее белье]; белье нижнее для беременных; белье нижнее и пижамы»;

- заявитель оспаривает сходство заявленного обозначения (1) и противопоставленных в отношении товаров 25 класса МКТУ товарных знаков (6,7). В отношении графических различий заявитель указывает на различное написание словесных элементов, букв, на разное композиционное построение, различия в исполнении обозначений, как в целом, так и отдельных буквах. Относительно противопоставленного товарного знака (7) заявитель отмечает, что главенствующим элементом является буква «М» за счет того, что этот элемент является самым крупным, а слово «MADAME» выполнено относительно небольшими буквами на букве «М». В сравниваемых обозначениях (1) и (6) заложены разные семантические образы. Так, заявленное обозначение (1) ассоциируется с образом женщины, которую могут звать «Мадам Комфорт», при этом элемент в виде сердца создает атмосферу женского тепла и уюта. Противопоставленный товарный знак (6) ассоциируется с обувью, в том числе за счет словесного элемента «обувь европейских марок», также и за счет стилизации буквы «f» в слове под сапог. Противопоставленный товарный знак (7) произносится как «эм мадам» и не несет особой смысловой нагрузки. Фонетические различия обусловлены различным количеством слов в обозначениях, их произношением;

- заявитель оспаривает однородность товаров 25 класса МКТУ, поскольку заявленное обозначение (1) предназначено для индивидуализации нижнего белья, а

противопоставленный товарный знак (6) зарегистрирован исключительно для обуви. Правовая охрана товарному знаку (7) предоставлена в отношении верхней одежды;

- заявитель является производителем женского белья с 1993 года, продукция широко представлена на территории Российской Федерации на маркетплейсах, собственном сайте <https://madamecomfort.bv/>;
- с 2015 г. заявителем используется обозначение для маркировки собственных товаров 25 класса МКТУ (представлены скриншоты фотографий). Использование обозначения в том же виде, в котором заявлено на регистрацию подтверждается информацией, размещенной в группе Вконтакте: <https://vk.com/madamecomfort>;
- противопоставленный товарный знак (6) представляет собой оригинальное написание слова «КОМФОРТ». При этом Роспатент не указал, что данное слово описывает свойства и назначение товаров 25 класса МКТУ. Роспатент должен быть последовательным в выводах, если товарный знак (6) был зарегистрирован Роспатентом, то и обозначение (1) также подлежит регистрации.

На основании изложенного в возражении, поступившем 11.01.2024, содержится просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения (1) в качестве товарного знака в отношении ограниченного перечня товаров 25 класса МКТУ.

В обоснование своих доводов заявителем к возражению приложены следующие документы:

- решение экспертизы Роспатента от 14.06.2023 по заявке № 2022782553 - (8);
- ответ на уведомление Роспатента - (9).

На заседании коллегии заявителем было заявлено ходатайство о переносе заседания коллегии на более поздний срок мотивированное необходимостью подготовки дополнительных доказательств различительной способности обозначения (1) и проверки возможности аннулирования противопоставленной международной регистрации (7) в связи с ее неиспользованием. В удовлетворении ходатайства о переносе заседания было отказано коллегией. Доводы ходатайства документально не подтверждены, носят голословный характер. Намерения о возможном аннулировании знака по международной регистрации (7) в связи с его неиспользованием является неочевидным, имеет вероятностный характер. Заявление о досрочном прекращении

правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования заинтересованным лицом в судебный орган не подано. Предоставление возможных дополнительных доказательств различительной способности заявленного обозначения (1) не имеет под собой подтверждения, при этом не будет способствовать опровержению иных оснований для отказа в государственной регистрации товарного знака, выдвинутых экспертизой. Рассмотрение возражение на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака осуществляется в административном порядке (пункт 2 статьи 1248 Кодекса). Перенос заседания коллегии приведет к затягиванию делопроизводства, осуществляемого в административном порядке.

С учетом даты подачи (18.11.2022) заявки № 2022782553 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения (1) включает в себя 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 г. (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов:

- 1) вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида;
- 2) являющихся общепринятыми символами и терминами;
- 3) характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;
- 4) представляющих собой форму товаров, которая определяется исключительно или главным образом свойством либо назначением товаров.

В соответствии с абзацем шестым пункта 1 статьи 1483 Кодекса указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с подпунктом 1.1 статьи 1483 Кодекса положения пункта 1 статьи 1483 Кодекса не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1-4 пункта 1 статьи 1483 Кодекса и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся: простые геометрические фигуры, линии, числа; отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров; сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида. Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

- общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;
- условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;
- общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Согласно пункту 35 Правил для доказательства приобретения обозначением различительной способности могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности

использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах. Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

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.

Согласно требованиям пункта 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.

Согласно требованиям пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

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

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; 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;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в 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.

Согласно пункту 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 на регистрацию в качестве товарного знака обозначение



madame[®]
comfort

«madame comfort» представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из стилизованного сердца и словесных элементов «madame comfort», выполненных под изобразительным элементом на двух строках. Регистрация заявленного обозначения (1) испрашивается в отношении ограниченного перечня товаров 25 класса МКТУ «белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; боди [женское белье]; бюстгалтеры; бюстгалтеры самоклеющиеся; комбинации [белье нижнее]; корсажи [женское белье]; корсеты [белье нижнее]; лифы; панталоны [нижнее белье]; пижамы; плавки; пояса [белье нижнее]; трусы; белье корректирующее [нижнее белье]; белье нижнее для беременных; белье нижнее и пижамы» в цветовом сочетании: «розовый, темно-розовый, белый».

При оценке решения Роспатента от 14.06.2023 коллегией оцениваются все обстоятельства, препятствующие регистрации заявленного обозначения (1) в качестве товарного знака, упомянутые в заключении по результатам экспертизы.

В отношении несоответствия заявленного обозначения (1) требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Входящий в состав заявленного обозначения (1) словесный элемент «Comfort» имеет перевод с английского языка на русский язык: «комфорт, удобство, комфортный, удобный, комфортабельность, комфортность» (см., например, <https://translate.google.ru/>, <https://dic.academic.ru>). Таким образом, словесный элемент «Comfort» в силу своего смыслового значения не обладает различительной способностью, при этом характеризует заявленные товары 25 класса МКТУ ограниченного перечня, а именно, указывает на их свойства.

Такого понятия как «мадам комфорт» или «комфортная мадам / госпожа» в области производства товаров 25 класса МКТУ не существует. Словесные элементы

«Madame Comfort» выполнены на двух строках и воспринимаются по отдельности. При этом у коллегии нет оснований рассматривать элемент «Madame Comfort» как единую семантическую конструкцию, обладающую фантазийным характером в отношении заявленных товаров 25 класса МКТУ, представляющих собой нижнее белье.

Таким образом, словесный элемент «Comfort» в силу заложенного в него смысла в целом не обладает различительной способностью, характеризует заявленные товары 25 класса МКТУ, указывая на их свойства.

В связи с чем, словесный элемент «Comfort» не соответствует требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса, является неохраняемым элементом, что правомерно указано в заключении по результатам экспертизы.


Довод заявителя об охраноспособности словесного элемента «Комфорт» в противопоставленном знаке (б) к иным выводам коллегии не приводит. Как было установлено выше, словесный элемент «Comfort» заявленного обозначения (1) является неохраноспособным. Делопроизводство по каждой заявке осуществляется независимо, исходя из всех обстоятельств дела. Кроме того, согласно данным Госреестра на имя разных лиц в отношении однородных товаров 25 класса МКТУ зарегистрировано большое количество товарных знаков с дискламацией слова «Comfort» (свидетельство № 471265, приоритет от 08.02.2011 г., правообладатель: Елисеева Л.В.; свидетельство № 516578, приоритет от 31.10.2012 г., правообладатель: Пестерев А.Б.; свидетельство № 570799, приоритет от 26.02.2015 г., правообладатель: ООО «ВЕЛЕС-ТЕКСТИЛЬ»; свидетельства №№ 590680, 598120, приоритет от 17.11.2014 г., правообладатель: ООО «Н.О.М.И»).


В отношении несоответствия заявленного обозначения (1) требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Следует отметить, решение Роспатента от 14.06.2023 не оспаривается заявителем в отношении услуг 35 класса МКТУ, что позволяет коллегии не анализировать противопоставленные товарные знаки (2-7) в отношении услуг 35 класса МКТУ на предмет оценки сходства и однородности.

В отношении товаров 25 класса МКТУ в заключении по результатам экспертизы заявленному обозначению (1) противопоставлены следующие товарные

знаки:

 - «комфорт обувь европейских марок» (6) по свидетельству № 413990 с приоритетом от 14.11.2006 г. Правообладатель: Дмитренко С.А., Москва. Неохраняемые элементы товарного знака: «обувь европейских марок». Правовая охрана товарного знака (6) действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 25 класса МКТУ «обувь» в цветовом сочетании: «красный, черный, белый»;

 - «MADAME M» (7) по международной регистрации № 1540650 с конвенционным приоритетом от 09.01.2020 г. Правовая охрана знаку (7) предоставлена на территории Российской Федерации на имя «Beautiful Minds Media GmbH», Prannerstrasse 11 Munchen. Правовая охрана товарного знака (7) действует на территории Российской Федерации, в том числе в отношении товаров 25 класса МКТУ «*garments [including knitted and crocheted], in particular sports, casual and sportswear, denim garments, shirts, in particular men's shirts, sports shirts, casual shirts, polo shirts, tie-dyed shirts, net shirts, tuxedo shirts, sweatshirts, overshirts, sweater shirts, T-shirts, women's shirts, polo shirts, blouses, pullovers, suits, jackets, reversible jackets, shirt jackets, blousons, shirt blousons, dufflecats, anoraks, waistcoats, westovers, coats, dresses, skirts, skirts for ladies, headscarves, scarves, shawls, trousers, shorts, sports pants, jeans, jeans trousers, jeans overalls, jeans skirts, jeans dresses, jeans shirts, jeans blouses, jeans jackets, jeans blousons, scarves, tuck-ins, underwear, sports underwear, nightwear, dressing gowns, socks, stockings, ties, gloves, headgear, sports trousers, sports jerseys, gymnastic suits, tracksuits, tracksuit bottoms, jogging suits, jogging pants, jogging jackets, jogging sweaters, jogging blousons, tennis wear, beach and swimwear, swimming trunks, swimsuits, bikinis, swimming shorts, beach shorts, bermuda shorts, bathrobes, beach dresses and beach gowns, surfing and water-skiing and sailing clothing, knitwear, namely pullovers, slipovers, jackets, blousons, shirt blousons, waistcoats, westovers, sweaters, coats, dresses, skirts, trousers, shirts, blouses, caps, headscarves, shawls, scarves, stockings, socks, ties, gloves and bed jackets, belts, footwear, all the aforementioned goods for women, men and/or children*».

В комбинированном обозначении, состоящем из изобразительного и словесного элементов, основным элементом является словесный элемент, так как он легче запоминается, чем изобразительный, и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения. При оценке сходства учтено, что наибольшую индивидуализирующую нагрузку в противопоставленных товарных знаках (6,7) несут словесные элементы «КОМФОРТ», «Madame», которые прочитываются потребителем.

Сходство сравниваемых обозначений (1) и (6,7) обусловлено фонетическим и семантическим тождеством словесных элементов «КОМФОРТ» / «Comfort», «Madame» (мадам, госпожа, сударыня. См. электронный словарь: translate.ru). Визуально сравниваемые обозначения имеют графические различия, обусловленные использованием в сравниваемых обозначениях разных шрифтов, алфавитов, наличием дополнительных изобразительных элементов и цветового сочетания. Вместе с тем, данные различия носят второстепенный характер с точки зрения их индивидуализирующей способности.

Таким образом, заявленное обозначение (1) и противопоставленные товарные знаки (6,7) ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Анализ однородности сравниваемых товаров 25 класса МКТУ показал следующее.

Заявленные товары 25 класса МКТУ *«белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; боди [женское белье]; бюстгалтеры; бюстгалтеры самоклеющиеся; комбинации [белье нижнее]; корсажи [женское белье]; корсеты [белье нижнее]; лифы; панталоны [нижнее белье]; пижамы; плавки; пояса [белье нижнее]; трусы; белье корректирующее [нижнее белье]; белье нижнее для беременных; белье нижнее и пижамы»* представляют собой белье и нижнее белье, плавки. Товары 25 класса МКТУ *«обувь»* противопоставленного товарного знака (6) представляют собой обувную продукцию. В связи с чем, указанные товары 25 класса МКТУ сравниваемых обозначений (1) и (6) не являются однородными, поскольку продаются на разных прилавках, имеют разные производства, и разное назначение (для тела и для ног), относятся к разному виду товаров, не являются взаимозаменяемыми в гражданском обороте. Изложенные обстоятельства

обуславливают отсутствие принципиальной возможности возникновения у потребителей представления о принадлежности сравниваемых товаров 25 класса МКТУ одному лицу.

Таким образом, противопоставленный товарный знак (6) не может быть противопоставлен заявленному обозначению (1) в рамках пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Вместе с тем, вышеуказанные заявленные товары 25 класса МКТУ, представляющие собой белье и нижнее белье, плавки и товары 25 класса МКТУ *«overshirts, T-shirts, shorts, underwear, sports underwear, nightwear, dressing gowns, socks, stockings, sports jerseys, beach and swimwear, swimming trunks, swimsuits, bikinis, swimming shorts, beach shorts, bermuda shorts, bathrobes, beach dresses and beach gowns, surfing and water-skiing and sailing clothing, stockings, socks, gloves and bed jackets, all the aforementioned goods for women, men and/or children»* / «майки, футболки, шорты, нижнее белье, спортивное нижнее белье, ночная одежда, халаты, носки, чулки, спортивные майки, пляжные и купальные костюмы, плавки, купальники бикини, шорты для плавания, пляжные шорты, шорты-бермуды, халаты, пляжные платья и пляжные халатики для серфинга и водных видов спорта - одежда для катания на лыжах и парусном спорте, чулки, носки, перчатки и жилеты, все вышеупомянутые товары для женщин, мужчин и/или детей» противопоставленного знака (7) относятся к одежде нижнего слоя, одежде для плавания, то есть соотносятся как род, имеют общее назначение, продаются на соседних, либо одинаковых прилавках, имеют общий круг потребителей, встречаются на одном сегменте рынка, являются взаимодополняемыми, либо взаимозаменяемыми, что свидетельствует об их однородности.

Таким образом, заявленное обозначение (1) и противопоставленный знак (7) являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 25 класса МКТУ.

Согласно пункту 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23.04.2019 N 10 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее - Постановление ВС РФ № 10) вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений

и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

С учетом фонетического и семантического тождества словесного элемента «Madame» риск смешения вышеуказанных сопоставляемых обозначений (1) и (7) в отношении товаров 25 класса МКТУ в гражданском обороте увеличивается.

Доводы об использовании заявленного обозначения (1) и репутации с 1993 г. не подтверждены фактическими документами.

Доводы о дискламации, а также об использовании обозначения (1) не опровергают основание по пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса, требования которого направлены на защиту исключительных прав правообладателей сходных, либо тождественных товарных знаков, правовая охрана которым была предоставлена ранее в отношении однородных товаров.

Таким образом, заявленное обозначение (1) и противопоставленный знак (7) являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 25 класса МКТУ.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения (1) в отношении товаров 25 класса МКТУ требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса является правомерным и у коллегии не имеется правовых оснований для отмены решения Роспатента от 14.06.2023.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 11.01.2024, оставить в силе решение Роспатента от 14.06.2023.