

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 16.10.2023, поданное ООО «Рост Химической Промышленности», город Ростов-на-Дону (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022725976 от 30.06.2023 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Словесное обозначение «**LOTOS**» по заявке №2022725976, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 21.04.2022, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 30.06.2023 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2022725976 в отношении

заявленных товаров 03 класса МКТУ. Основанием для отказа послужил вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1, пункта 3 и пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается тем, что словесное обозначение «LOTOS» (Lotos (англ.) – лотос – род земноводных многолетних травянистых растений семейства лотосовых, см. словари на <https://translate.academic.ru/>), заявленное в качестве товарного знака в отношении товаров 03 класса МКТУ, для части заявленных товаров 03 класса МКТУ (например, «вода туалетная; изделия парфюмерные; лосьоны для косметических целей; средства для ухода за кожей косметические» и др. товары) не подлежит правовой охране на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку указывает на состав и свойства товаров. Вместе с тем, словесный элемент «LOTOS» способен ввести потребителя в заблуждение относительно состава и свойств другой части товаров 03 класса МКТУ (например, «вода лавандовая; масла эфирные из кедра; масла эфирные из лимона; масла эфирные из цитрона; масло бергамотовое; масло жасминное; масло лавандовое; масло миндальное; масло розовое; молоко миндальное для косметических целей; мыло миндальное; мята для парфюмерии; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло]» и др. товары), на основании пункта 3 статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, было установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с товарным знаком «Лотос», зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "ДЕНМАКС ИНВЕСТМЕНТ", 109028, Москва, ул. Солянка, д. 1/2, стр. 1, свидетельство №599797 с приоритетом от 07.05.2015, для однородных товаров 03 класса МКТУ;

- с международными товарными знаками «LOTOS», зарегистрированными на имя Grupa LOTOS S.A. ul. Elbląska 135 PL-80-817 Gdańsk (PL), международная регистрация №1016713 с конвенционным приоритетом от 18.12.2008 (срок действия регистрации до 12.06.2029), международная регистрация №998197 с приоритетом от 31.10.2008 (срок

действия регистрации до 31.10.2028), для однородных товаров 03 класса МКТУ;

- с международными товарными знаками «LOTUS», зарегистрированными на имя Essity Hygiene and Health Aktiebolag SE-405 03 Göteborg (SE), международная регистрация №881271 с конвенционным приоритетом от 04.02.2005 (срок действия регистрации до 18.03.2025), международная регистрация №786860 с приоритетом от 29.04.2002 (срок действия регистрации до 29.04.2032), международная регистрация №603488 с приоритетом от 07.05.1993 (срок действия регистрации до 07.05.2033), для однородных товаров 03 класса МКТУ;

- с международным товарным знаком «LOTUS», зарегистрированным на имя SCA Hygiene Products AB SE-405 03 Göteborg (SE), международная регистрация №607689 с приоритетом от 09.07.1997 (срок действия регистрации до 21.07.2023), для однородных товаров 03 класса МКТУ;

- с международным товарным знаком «LOTUS», зарегистрированным на имя NUFARM Deutschland GmbH Im Mediapark 4e 50670 Köln (DE), международная регистрация №571237 с приоритетом от 09.07.1997 (срок действия регистрации до 21.07.2023), для однородных товаров 03 класса МКТУ.

В поступившем возражении от 16.10.2023 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, при этом доводы возражения сводятся к следующему:

- 17.03.2023 г. заявитель обратился в Суд по интеллектуальным правам с заявлением о досрочном прекращении правовой охраны противопоставленных товарных знаков вследствие их неиспользования;

- в случае удовлетворения исковых требований заявителя основание для отказа в регистрации, приведенное в решение об отказе от 30.06.2023 г., может быть снято;

- таким образом, заявленное к регистрации в качестве товарного знака обозначение по заявке №2022725976 соответствует требованиям статей 1477,

1483 ГК РФ и может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении ограниченного перечня товаров 03 класса МКТУ.

В силу изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2022725976 в отношении товаров 03 класса МКТУ.

На состоявшемся заседании коллегии 23.11.2023 заявитель отсутствовал. Получение уведомления о дате заседания коллегии представителем правообладателя было подтверждено электронным сообщением в адрес коллегии.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (21.04.2022) поступления заявки №2022725976 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (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.

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. 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.

В соответствии с подпунктом 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.

Согласно пункту 37 Правил к ложным или способным ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя 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.

Исходя из требований абзаца 5 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком другого лица, допускается с согласия правообладателя при условии, что такая регистрация не может явиться причиной введения в заблуждение потребителя. Согласие не может быть отозвано правообладателем.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с положениями пункта 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.

В соответствии с положениями пункта 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение); противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Согласно пункту 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 (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов.

Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 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).

Заявленное обозначение «**LOTOS**» является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 03 класса МКТУ.

Заявитель не оспаривает выводы, изложенные в решении Роспатента от 30.06.2023, в отношении пункта 1, пункта 3 статьи 1483 Кодекса. В отношении мотивов отказа по пункту 6 статьи 1483 Кодекса доводы заявителя сводятся к информированию коллегии, что заявитель обратился в Суд по интеллектуальным правам с заявлением о досрочном прекращении правовой охраны противопоставленных товарных знаков вследствие их неиспользования (СИП-230/2023, СИП-231/2023).

Однако к моменту заседания коллегии сведения, касающиеся движения дел по противопоставленным товарным знакам, не были представлены, обеспечительные меры по рассматриваемому возражению наложены не были.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 и пункта 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Словесное обозначение «**LOTOS**» («**Lotos**» - лотос – род земноводных многолетних травянистых растений семейства лотосовых, см. словари на

<https://translate.academic.ru/>) указывает на состав и свойства товаров, в силу чего для части товаров 03 класса МКТУ, а именно: «амбра [парфюмерия]; антинакипины бытовые; антистатика бытовые; ароматизаторы [эфирные масла]; ароматизаторы воздуха; аэрозоль для освежения полости рта; бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; блески для губ; вазелин косметический; вещества ароматические для отдушивания белья; вода ароматическая; вода жавелевая; вода мицеллярная; вода туалетная; воск для удаления волос; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; гель для отбеливания зубов; глянец-крахмал для стирки; дезодоранты для домашних животных; дезодоранты для человека или животных; депилятори; диффузоры с палочками ароматические; древесина ароматическая; духи; жиры для косметических целей; изделия парфюмерные; ионон [парфюмерный]; кондиционеры для волос; кора мыльного дерева для стирки; крахмал для стирки; кремы для кожи; кремы косметические; кремы косметические отбеливающие; кремы на основе эфирных масел для использования в ароматерапии; лаки для волос; лаки для ногтей; лосьоны для волос; лосьоны для косметических целей; лосьоны после бритья; маски косметические; маски листовые для косметических целей; маски с паровым нагревом одноразовые, не для медицинских целей; масла для парфюмерии; масла косметические; масла туалетные; масла эфирные; масла эфирные для использования в ароматерапии; масла, используемые как очищающие средства; молочко туалетное; мыла; мыла дезодорирующие; мыла для бритья; мыла для оживления оттенков тканей; мыла кусковые туалетные; мыла против потения; мыла против потения ног; наборы косметические; накладки для глаз гелевые косметические; одеколон; палочки фициамные; пасты зубные; патчи для глаз гелевые косметические; полоски для освежения дыхания; полоски отбеливающие для зубов; помада губная; помады для косметических целей; препараты для бритья; препараты для ванн косметические; препараты для ванн, не для медицинских целей; препараты для выпрямления волос; препараты для завивки волос; препараты для замачивания белья; препараты для лощения [подкрахмаливания]; препараты для обесцвечивания; препараты для осветления кожи; препараты для полирования зубных протезов; препараты для полоскания рта, за исключением используемых в медицинских целях; препараты для похудения косметические; препараты для смягчения белья при стирке; препараты для промывания глаз, не для медицинских целей; препараты для удаления макияжа; препараты для ухода за ногтями; препараты для чистки зубных протезов; препараты отбеливающие [обесцвечивающие] для бытовых целей; препараты для чистки химические бытовые; препараты для чистки; препараты солнцезащитные; препараты химические бытовые для оживления красок при стирке

белья; препараты, освежающие дыхание для личной гигиены; пятновыводители; расплавы восковые [ароматизирующие препараты]; растворители лаков для ногтей; растворы вагинальные для интимной гигиены или в качестве дезодоранта; свечи массажные для косметических целей; синька для обработки белья; смеси ароматические из цветов и трав; сода для отбеливания; сода стиральная для чистки; соли для ванн, за исключением используемых для медицинских целей; соли для отбеливания; составы для окуривания ароматическими веществами [парфюмерные изделия]; спирт нашатырный [моющее, очищающее средство]; спреи охлаждающие для косметических целей; средства вяжущие для косметических целей; средства для бровей косметические; средства для загара косметические; средства для придания блеска белью; средства для ресниц косметические; средства для стирки; средства для ухода за кожей косметические; средства для чистки зубов; средства косметические; средства косметические для детей; средства косметические для животных; средства моющие для интимной гигиены немедицинские; средства моющие для личной гигиены дезинфицирующие или дезодорирующие; средства моющие, за исключением используемых для промышленных и медицинских целей; средства отбеливающие для стирки; средства туалетные; средства туалетные против потения [туалетные принадлежности]; средства фитокосметические; тальк туалетный; тоники для косметических целей; тряпки для уборки, пропитанные моющими средствами; чай для ванн для косметических целей; шампуни; шампуни для животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни для комнатных животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни сухие; экстракты растительные для косметических целей; щелок содовый; экстракты цветочные [парфюмерия]; эссенции эфирные», не подлежит правовой охране на основании положений пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

При этом заявленное обозначение способно ввести потребителей в заблуждение относительно состава и свойств для следующей части заявленных товаров 03 класса МКТУ, а именно: «ароматизаторы для кондитерских изделий из сдобного теста [эфирные масла]; ароматизаторы для напитков [эфирные масла]; ароматизаторы пищевые [эфирные масла]; басма [краситель косметический]; вода лавандовая; гелиотропин; гераниол; ладан; масла эфирные из кедра; масла эфирные из лимона; масла эфирные из цитрона; масло бергамотовое; масло гаультериевое; масло жасминное; масло лавандовое; масло миндальное; масло розовое; масло терпентинное для обезжиривания; молоко миндальное для косметических целей; мускус [парфюмерия]; мыло миндальное; мята для

парфюмерии; пероксид водорода для косметических целей; препараты с алоэ вера для косметических целей; препараты коллагеновые для косметических целей; сафрол; скипидар для обезжиривания; средства обезжиривающие, за исключением используемых в промышленных целях; терпены [эфирные масла]; хна [краситель косметический]; эссенция из бадьяна; эссенция мятная [эфирное масло]», в связи с чем оно не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, с чем заявитель не спорит.

Перечисленные выше вещества были проанализированы на предмет своего состава и установлено, что они уже указаны с определенным действующим веществом (ароматизатором/красителем), который изначально не является лотосом (мята/мускус/терпены/хна), обладают отличными свойствами запаха и цвета, поэтому словесный элемент «ЛОТОС» в отношении таких товаров способен вводить потребителя в заблуждение.


Вместе с тем, по мнению коллегии, заявленное обозначение в отношении остальной части товаров 03 класса МКТУ не указывает на какие-либо характеристики и, соответственно, обладает различительной способностью в отношении следующей части товаров 03 класса МКТУ: *«абразивы; баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли; блески для ногтей; блески для тела; бруски для полирования; бумага абразивная; бумага наждачная; бумага полировальная; вакса, гуталин для обуви; вар сапожный; вата для косметических целей; вата, пропитанная препаратами для удаления макияжа; вещества влагопоглощающие для посудомоечных машин; вещества клейкие для косметических целей; воск для паркетных полов; воск для пола; воск для пола, предохраняющий от скольжения; воск для усов; воск обувной; воск портновский; воски для кожи; воски для полирования мебели и полов; воски обувные; воски полировочные; glitterы для ногтей; грим; жидкости для пола, предохраняющие от скольжения; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых; зола вулканическая для чистки; изображения переводные декоративные для косметических целей; камень квасцовый для бритья [вяжущее средство]; камни шлифовальные; карандаши для бровей; карандаши косметические; карбид кремния [абразивный материал]; карбиды металлов [абразивные материалы]; квасцы алюминиевые [вяжущее средство]; кизельгур для полирования; клеи для прикрепления искусственных ресниц; клеи для прикрепления накладных волос; корунд [абразив]; красители для бороды и усов; красители для воды в туалете; красители*

косметические; краски для тела косметические; крем для обуви; кремы для полирования; крокус красный для полирования; латекс жидкий для окрашивания тела косметический; мел для побелки; мел для чистки; наждак; наклейки для ногтей; наклейки для создания двойного века; ногти искусственные; пасты для ремней для заточки бритв; пемза; пеналы для губной помады; повязки для восстановления ногтей; полотно абразивное; полотно наждачное со стеклянным абразивом; препараты для заточки инструментов; препараты для полирования; препараты для сухой чистки; препараты для удаления красок; препараты для удаления лаков; препараты для удаления паркетного воска [очищающие препараты]; препараты для удаления политуры; препараты для удаления ржавчины; препараты для чистки обоев; препараты для чистки сточных труб; препараты для придания блеска листьям растений; продукты для наведения блеска [для полировки]; пудра для макияжа; пыль алмазная [абразив]; ресницы искусственные; растворы для очистки; салфетки антистатические для сушильных машин; салфетки детские, пропитанные очищающими средствами; салфетки, предотвращающие окраску при стирке; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; салфетки, пропитанные препаратами для удаления макияжа; составы для предохранения кожи [полировальные]; средства для гримирования; средства для окрашивания волос; средства для перманентной завивки нейтрализующие; средства косметические для окрашивания ресниц и бровей; средства обесцвечивающие [деколораторы] для косметических целей; таблетки для очистки кофемашин; тампоны ватные для косметических целей; ткань наждачная; шкурка стеклянная; штампы косметические, заполненные», что исключает применение положений пункта 1, пункта 3 статьи 1483 Кодекса в данной части.

Таким образом, регистрацию в качестве товарного знака на территории Российской Федерации заявленного обозначения «**LOTOS**» по заявке №2022725976 возможно рассматривать в отношении вышеприведенного перечня товаров 03 класса МКТУ.




Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

В качестве сходных до степени смешения с заявленным обозначением в заключении по результатам экспертизы указаны: товарный знак

[1] « Лотос» по свидетельству №599797, выполненный оригинальным

шрифтом буквами кириллического алфавита, правовая охрана предоставлена в отношении товаров 03 класса МКТУ, международные регистрации

[2] «» №1016713, [3] «» №998197, [4] «»

№881271, [5] «» №786860, [6] «» №603488, [7] «»

№607689, выполненные оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, а также международная регистрация [8] «LOTUS» №571237, выполненная стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена, в том числе, в отношении товаров 03 класса МКТУ.

Коллегия отмечает, что по международной регистрации №1016713 [2] 03 класс МКТУ был исключен из перечня товаров в соответствии с записью МБ ВОИС от 29.05.2019, ввиду чего указанная международная регистрация далее не рассматривается в качестве противопоставления.

В заявленном обозначении и противопоставленных товарных знаках [1, 3-8] основную индивидуализирующую функцию выполняют словесные элементы «LOTOS» и «ЛОТОС» [1], «LOTOS» [3], «LOTUS» [4-8].

Заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [1, 3] являются сходными в силу фонетического тождества словесных элементов «LOTOS» и «ЛОТОС» [1], «LOTOS» [3]. Сравнимые знаки «LOTOS» и «LOTUS» [4-8] при произношении имеют близкое фонетическое звучание, поскольку отличаются лишь одним звуком «О» и «U».

Словесные элементы «PURE», «PROFESSIONAL» в противопоставленных товарных знаках [4, 7] исключены из самостоятельной правовой охраны на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, ввиду чего являются слабыми элементами в знаке и лишь дополняют основные словесные элементы «LOTOS», «LOTUS».

Семантическое сходство обусловлено совпадением смыслового значения словесных элементов «ЛОТОС» и «LOTOS», «LOTUS» заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [3-8] («Lotos» - «lotus» - бот. лотос, Англо-русский словарь. — М.: Советская энциклопедия. В.К. Мюллер. 1969., <https://dic.academic.ru/dic.nsf/muller/949242>). Словесный элемент «ЛОТОС» противопоставленного товарного знака [1], по сути, является транслитерацией буквами кириллического алфавита слова «LOTOS».

С точки зрения визуального критерия заявленное обозначение выполнено стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, противопоставленный товарный знак [1] является комбинированным, выполнен оригинальным шрифтом буквами кириллического алфавита. Вместе с тем, различия в графическом исполнении, а также написание сравниваемых словесных элементов буквами разных алфавитов не приводят к отсутствию ассоциирования сравниваемых обозначений друг с другом.

В отношении визуального критерия сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [3-8] можно говорить о совпадении латинского алфавита в противопоставлениях [3-8], а также шрифтовом совпадении (стандартный шрифт черного цвета) в противопоставленном товарном знаке [8].

В соответствии с изложенным, коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ товаров 03 класса МКТУ, представленных в перечнях сравниваемых обозначений, показал следующее.

При определении вероятности смешения сравниваемых обозначений коллегии надлежит руководствоваться требованиями пункта 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ №10 от 23.04.2019 "О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации" (далее Постановление Пленума ВС РФ), согласно которому 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.

Ввиду устранения противоречий в части пункта 3 статьи 1483 Кодекса коллегией перечень заявленных товаров 03 класса МКТУ был сокращен до следующих позиций:

03 класс – *«абразивы; баллоны со сжатым воздухом для уборки и удаления пыли; блестки для ногтей; блестки для тела; бруски для полирования; бумага абразивная; бумага наждачная; бумага полировальная; вакса, гуталин для обуви; вар сапожный; вата для косметических целей; вата, пропитанная препаратами для удаления макияжа; вещества влагопоглощающие для посудомоечных машин; вещества клейкие для косметических целей; воск для паркетных полов; воск для пола; воск для пола, предохраняющий от скольжения; воск для усов; воск обувной; воск портновский; воски для кожи; воски для полирования мебели и полов; воски обувные; воски полировочные; глиттеры для ногтей; грим; жидкости для пола, предохраняющие от скольжения; жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых; зола вулканическая для чистки; изображения переводные декоративные для косметических целей; камень квасцовый для бритвы [вяжущее средство]; камни шлифовальные; карандаши для бровей; карандаши косметические; карбид кремния [абразивный материал]; карбиды металлов [абразивные материалы]; квасцы алюминиевые [вяжущее средство]; кизельгур для полирования; клеи для прикрепления искусственных ресниц; клеи для прикрепления накладных волос; корунд [абразив]; красители для бороды и усов; красители для воды в туалете; красители косметические; краски для тела косметические; крем для обуви; кремы для полирования; крокус красный для полирования; латекс жидкий для окрашивания тела косметический; мел для побелки; мел для чистки; наждак; наклейки для ногтей; наклейки для создания двойного века; ногти искусственные; пасты для ремней для заточки бритв; пемза; пеналы для губной помады; повязки для восстановления ногтей; полотно абразивное; полотно наждачное со стеклянным абразивом; препараты для заточки инструментов; препараты для полирования; препараты для сухой чистки; препараты для удаления красок; препараты для удаления лаков; препараты для удаления паркетного воска*

[очищающие препараты]; препараты для удаления политуры; препараты для удаления ржавчины; препараты для чистки обоев; препараты для чистки сточных труб; препараты для придания блеска листьям растений; продукты для наведения блеска [для полировки]; пудра для макияжа; пыль алмазная [абразив]; ресницы искусственные; растворы для очистки; салфетки антистатические для сушильных машин; салфетки детские, пропитанные очищающими средствами; салфетки, предотвращающие окраску при стирке; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; салфетки, пропитанные препаратами для удаления макияжа; составы для предохранения кожи [полировальные]; средства для гримирования; средства для окрашивания волос; средства для перманентной завивки нейтрализующие; средства косметические для окрашивания ресниц и бровей; средства обесцвечивающие [деколораторы] для косметических целей; таблетки для очистки кофемашин; тампоны ватные для косметических целей; ткань наждачная; шкурка стеклянная; штампы косметические, заполненные».

Противопоставленные товарные знаки [1, 3-8] зарегистрированы в отношении следующих товаров 03 класса МКТУ:

[1] – *воски обувные; вар сапожный; вещества влагопоглощающие для посудомоечных машин; средства для ухода за обувью; крем для обуви; вакса, гуталин для обуви; воск портновский, в отношении другой части товаров «шампуни для мытья комнатных животных; средства косметические для животных; препараты для полирования зубных протезов; дезодоранты для животных; дезодоранты для домашних животных; гель для отбеливания зубов; порошки зубные; препараты для чистки зубных протезов; пасты зубные»* словесный элемент «Лотос» является неохраняемым элементом в знаке.

[3] – *жидкости для обслуживания автомобилей; автомобильные шампуни; жидкости для чистки всех видов двигателей, а также стекол автомобилей, жидкости для чистки салона автомобиля, средства для чистки колесных дисков; жидкости для омывателя лобового стекла; антикоррозионная продукция; средства против обледенения лобового стекла и средства против обледенения автомобильных замков (Liquides d'entretien pour voitures; shampoings pour voitures; liquides pour nettoyer toutes sortes de moteurs ainsi que les vitres de voitures, liquides de nettoyage des garnitures intérieures de véhicules, produits pour le nettoyage de jantes; liquides pour lave-glaces; produits antirouille; produits de dégivrage de pare-brise et produits de dégivrage de serrures de voitures).*

[4] – *салфетки и полотенца из хлопчатобумажных волокон, пропитанных или не пропитанных косметическим лосьоном, не включенные в другие классы* (Tissues and towels made of cotton fibers impregnated or not with cosmetic lotion, not included in other classes).

[5] – *туалетно-косметические принадлежности для детей раннего возраста, в частности вата, ватные палочки, круглые ватные диски, салфетки с пропиткой или без пропитки для косметических целей; целлюлозная вата; салфетки для снятия макияжа; освежающие салфетки, пропитанные косметическим лосьоном; парфюмерная, косметическая продукция; вата, подушечки для снятия макияжа круглые ватные, салфетки с пропиткой для косметических целей* (Toiletries for infants, particularly cotton, cotton buds, round cotton pads, wipes impregnated or not for cosmetic purposes; cellulose wadding; make-up removal wipes; refreshing tissues impregnated with cosmetic lotion; perfumery, cosmetic products; cotton, round cotton make-up removal pads, impregnated tissues for cosmetic purposes).

[6] – *мокрые салфетки (влажные салфетки косметического назначения); парфюмерия, косметика; вата, подушечки для снятия макияжа, ватные палочки, салфетки с пропиткой для косметических целей* (Rince-doigts (lingettes humidifiées à usage cosmétique); parfumerie, cosmétiques; coton, rondelles à démaquiller, bâtonnets de coton, serviettes imprégnées à usage cosmétique).

[7] – *мокрые салфетки (влажные салфетки косметического назначения); вата, подушечки для снятия макияжа, ватные палочки, салфетки с пропиткой для косметических целей* (Rince-doigts (lingettes humidifiées à usage cosmétique); coton, rondelles à démaquiller, bâtonnets de coton, serviettes imprégnées à usage cosmétique).

[8] - *Ингибиторы запаха для промышленных целей* (Odor inhibitors for industrial purposes).

Заявленные товары 03 класса МКТУ, указанные коллегией как возможные к регистрации, являются однородными с товарами 03 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1, 3-8], поскольку либо полностью совпадают (вакса, гуталин для обуви, вещества влагопоглощающие для посудомоечных машин и т.д.), то есть являются идентичными, либо тесно связаны друг с другом, имеют одно назначение и круг потребителей, соотносятся как род/вид (косметика / препараты для удаления макияжа, салфетки, пропитанные препаратами для удаления макияжа, ватные палочки, шампуни, лосьоны для волос, карандаши для бровей и т.д.; парфюмерия / вода туалетная, духи, парфюмерная продукция

и т.д.; средства для чистки, полировки и уборки/ жидкости для чистки стекол, в том числе ветровых, жидкости для обслуживания автомобилей; воск для пола, предохраняющий от скольжения; жидкости для чистки салона автомобиля, средства для чистки колесных дисков; антикоррозионная продукция; препараты для чистки; препараты для удаления ржавчины; тряпки для уборки, пропитанные моющими средствами и т.д.; средства для ухода за кожаными изделиями / вакса, гуталин для обуви; вар сапожный, воски полировочные, кремы для полирования и т. д.).

Учитывая установленное фонетическое и семантическое сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 3-8], а также однородность испрашиваемых товаров 03 класса МКТУ соответствующим товарам 03 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков, их следует признать сходными до степени смешения.

При определении однородности товаров 03 класса МКТУ заявленного обозначения с товарами 03 класса МКТУ противопоставленных товарных знаков [1, 3-8] во внимание также была принята высокая степень сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков.

Коллегия также обращает внимание на то, что согласно пункту 162 Постановления Пленума ВС РФ при определении вероятности смешения товарного знака и спорного обозначения необходимо оценивать и иные обстоятельства, в том числе: используется ли товарный знак правообладателем в отношении конкретных товаров; длительность и объем использования товарного знака правообладателем; степень известности, узнаваемости товарного знака; степень внимательности потребителей (зависящая в том числе от категории товаров и их цены); наличие у правообладателя серии товарных знаков, объединенных общим со спорным обозначением элементом.

Наличие серии товарных знаков, принадлежащих одному лицу, может вызвать у потребителя представление о принадлежности заявленного

обозначения правообладателю противопоставленных товарных знаков, как продолжение данной серии обозначений.

Таким образом, факт наличия серии знаков, объединенных общим словесным элементом «LOTUS» входящих в состав противопоставленных товарных знаков [4-6], усиливает вероятность смешения сопоставляемых обозначений на рынке.

Установив сходство сопоставляемых обозначений, однородность товаров 03 класса МКТУ, а также принимая во внимание дополнительные обстоятельства, усиливающие вероятность смешения обозначений, коллегия пришла к выводу об их сходстве до степени смешения.

В поступившем возражении вывод об однородности товаров 03 класса МКТУ в отношении противопоставленных товарных знаков [1-8] заявителем не оспаривался.

Резюмируя вышеизложенное коллегия полагает, что в отношении испрашиваемых товаров 03 класса МКТУ правовая охрана не может быть предоставлена обозначению по заявке №2022725976, так как в данной части установлено сходство до степени смешения с товарными знаками [1, 2-8], в отношении однородных товаров 03 класса МКТУ, 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 16.10.2023,
оставить в силе решение Роспатента от 30.06.2023.**