

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 №231-ФЗ (далее – Кодекс, ГК РФ), и в соответствии с Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 №56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003 №4520, рассмотрела возражение от 06.08.2010, поданное компанией «ОЛИМП ЛЭБОРЭТОРИЗ Сп. з о.о.», Польша (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации № 967714, при этом установила следующее.

Знак по международной регистрации №967714 зарегистрирован в Международном бюро ВОИС 09.05.2008 на имя заявителя в отношении товаров 05, 29, 30, 32 классов МКТУ, указанных в перечне регистрации.

Знак по международной регистрации № 967714 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесных элементов «OLIMP», «SPORT NUTRITION», выполненных в две строки стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита, и находящегося в левом верхнем углу изобразительного элемента в виде комбинации трех шестиугольников. В правом верхнем углу помещено обозначение - ®. Знак зарегистрирован в желтом, сером и черном цветовом сочетании.

Решение Роспатента об отказе в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №967714 в отношении товаров 32 класса МКТУ было принято 09.03.2010. Решение мотивировано несоответствием его требованиям пунктов 1 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается тем, что знак по международной регистрации №967714 сходен до степени смешения с товарными знаками, ранее зарегистрированными на имя ООО «Олимп», Украина:

- комбинированным товарным знаком «ОЛІМП» по свидетельству №265544 с приоритетом от 06.11.2001 в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ [1];

- комбинированным товарным знаком «ОЛІМП» по свидетельству №279742 с приоритетом от 09.01.2004 в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ [2].

Кроме того, словесный элемент «SPORT NUTRITION» (от англ. «спортивное питание»), входящий в состав знака по международной регистрации №967714, характеризует товары 05, 29, 30, 32 классов МКТУ, указывая на их назначение, ввиду чего является неохраняемым.

В возражении, поступившем в Палату по патентным спорам 06.08.2010, заявитель выражает свое несогласие с решением Роспатента, приводя следующие доводы:

- товары 32 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны знаку по международной регистрации №967714, а именно «напитки безалкогольные обогащенные витаминами и минеральными солями», неоднородны товару 32 класса МКТУ, в отношении которого зарегистрирован противопоставленный товарный знак по свидетельству №265544 («пиво»);

- заявитель является компанией, которая производит питательные добавки, напитки и другие продукты для спортсменов и людей, ведущих активный образ жизни. Данные продукты способствуют ускорению адаптации к физическим нагрузкам, особенно силовой, скоростной направленности, облегчают процессы выздоровления после болезни, замедляют процессы старения и оказывают общеукрепляющее воздействие на организм;

- пиво и спортивное питание и напитки продаются не только в различных отделах магазинов, но и зачастую в совершенно разных магазинах, то есть вероятность того, что потребители могут по ошибке приобрести продукцию заявителя, спутав ее с товарами владельца противопоставленного товарного знака, практически равна нулю;

- пиво и безалкогольные напитки, обогащенные витаминами и минеральными солями, не являются взаимозаменяемыми и взаимодополняемыми товарами, они предназначены для различных групп потребителей;

- на официальном сайте правообладателя противопоставленных товарных знаков отсутствует информация о том, что под маркой «ОЛМП» производится пиво;

- заявитель согласен с исключением из самостоятельной правовой охраны словесного элемента «SPORT NUTRITION»;

- действие правовой охраны товарного знака [2] было прекращено полностью, что устранило препятствие для предоставления правовой охраны знаку по международной регистрации №967714.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и предоставить правовую охрану на территории Российской Федерации знаку по международной регистрации №967714 в полном объеме.

С учетом даты (09.05.2008) международной регистрации знака правовая база для оценки охраноспособности знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, в частности, состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ их производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения. Положения пункта 1 статьи 1486 Кодекса не применяются в

отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 2.3.2.3 Правил не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, свойство, назначение, а также время, место, способ производства или сбыта.

В соответствии с требованиями пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарного знака обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.4 Правил установлено, что комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

Знак по международной регистрации № 967714 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесных элементов «OLIMP», «SPORT NUTRITION», выполненных в две строки стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита, и находящегося в левом верхнем углу изобразительного элемента в виде комбинации трех шестиугольников. В правом верхнем углу помещено обозначение - ®. Анализ словарно-справочных источников (см. www.yandex.slovari.ru) показал, что словесный элемент «OLIMP» является фантазийным, а словесные элементы «SPORT NUTRITION» переводятся как «спортивное питание». Знак зарегистрирован в желтом, сером, черном цветовом сочетании в отношении товаров 05, 29, 30, 32 классов МКТУ.

Как было указано выше, знак по международной регистрации №967714 содержит словесный элемент «SPORT NUTRITION», означающий «спортивное питание». Данный словесный элемент указывает на назначение товаров 05, 29, 30, 32 классов МКТУ и, соответственно, является неохраняемым на основании положений пункта 1 статьи 1486 Кодекса.

Противопоставленный товарный знак [1] является комбинированным, состоит из словесного элемента «ОЛІМП», выполненного стандартным шрифтом заглавными буквами украинского алфавита, а также находящегося выше него изобразительного элемента, напоминающего собой герб. Анализ словарей основных европейских языков (см. www.yandex.slovari.ru) показал, что словесный элемент «ОЛІМП» переводится с украинского языка как «Олимп». Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товара 32 класса МКТУ, а именно «пиво», указанного в перечне свидетельства.

Противопоставленный комбинированный товарный знак [2] тождественен товарному знаку [1]. Правовая охрана предоставлена ему в отношении товаров 32 класса МКТУ, а именно «минеральные и газированные воды и другие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и другие компоненты для приготовления напитков».

Анализ знака по международной регистрации №967714 на соответствие требованиям, установленным пунктом 6 статьи 1483 Кодекса, показал следующее.

На дату принятия возражения к рассмотрению в Палате по патентным спорам правовая охрана товарного знака [2] досрочно прекращена полностью в связи с его неиспользованием. Указанное устраняет необходимость проведения анализа на тождество и сходство знака по международной регистрации №967714 с указанным противопоставленным товарным знаком [2].

Словесный элемент «OLIMP» знака по международной регистрации №967714 является транслитерацией буквами английского алфавита русского слова «Олимп».

Изложенное обуславливает вывод о том, что знак по международной регистрации №967714 и противопоставленный товарный знак [1] являются сходными в силу фонетического и семантического тождества входящего в их состав словесного элемента «OLIMP/ОЛІМП», играющего основную роль в индивидуализации товаров.

Относительно сравнения знака по международной регистрации №967714 и противопоставленного товарного знака [1] по графическому критерию сходства, необходимо отметить следующее. Сравнимые знаки содержат в своем составе различные изобразительные элементы, однако, в рассматриваемых комбинированных обозначениях индивидуализация осуществляется по словесному элементу, который легче запоминается и с которого начинается восприятие обозначения. Ввиду изложенного указанные графические отличия не оказывают принципиального влияния на запоминание знаков потребителями.

Таким образом, знак по международной регистрации и противопоставленный товарный знак [1] несмотря на их отдельные отличия ассоциируются друг с другом в целом, что и было указано в решении Роспатента от 09.03.2010 и заявителем не оспаривается.

Относительно однородности товаров 32 класса МКТУ знака по международной регистрации №967714 («безалкогольные напитки, обогащенные витаминами и минеральными солями») и товаров 32 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [1] («пиво») необходимо отметить следующее.

Несмотря на то, что в отличие от остальных товаров 32 класса МКТУ пиво является слабоалкогольным напитком, коллегией Палаты по патентным спорам принято во внимание, что сравниваемые товары относятся к дешевым

товарам краткосрочного пользования, в отношении которых степень внимательности потребителей снижается, вероятность смешения таких товаров увеличивается, поэтому диапазон товаров, признаваемых однородными, расширяется.

Кроме того, согласно имеющейся информации, в том числе полученной в сети Интернет, существует витаминизированное пиво, которое представляет собой алкогольный или безалкогольный напиток, обогащенные витаминами и минеральными солями. Причем безалкогольные сорта пива предназначены для употребления автомобилистами и теми, кто следит за своим здоровьем, в том числе спортсменами. Необходимо отметить, что производители пива добавляют в него витамины и минералы с целью придания дополнительного положительного эффекта данному напитку, например, существуют такие виды пива, которые препятствуют обезвоживанию, старению организма и др.

Таким образом, товар 32 класса МКТУ «пиво», а также товары 32 класса МКТУ «безалкогольные напитки, обогащенные витаминами и минеральными солями» признаются однородными, поскольку, принимая во внимание фонетическое и семантическое тождество основных элементов знаков, предназначенных для их маркировки, у потребителей может возникнуть представление о принадлежности этих товаров одному производителю.

Таким образом, знак по международной регистрации №967714 является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком [1] в отношении однородных товаров, следовательно, не соответствует требованиям пункта 6 статьи 14836 Кодекса.

Довод заявителя о том, что витаминизированное пиво было изобретено совсем недавно, данный продукт еще не поступил в коммерческое производство и неизвестен российскому потребителю, является неубедительным, поскольку в распоряжении коллегии Палаты по патентным спорам имеется информация о том, что данное пиво производится как минимум с 2004 года (см. например,

<http://txt.newsru.com/world/12jan2004/superbeer.html>), а вопрос о возможности получения исключительных прав решается на момент принятия решения.

Заявитель указывает, что правообладатель противопоставленного товарного знака [1] не выпускает пиво, маркированное обозначением «ОЛМП». Однако, при анализе знака по международной регистрации на тождество и сходство с противопоставленным товарным знаком [1] анализируются перечни товаров, в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны знаку по международной регистрации и зарегистрирован противопоставленный товарный знак [1], а не фактически осуществляемая деятельность.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 06.08.2010, оставить в силе решение Роспатента от 09.03.2010.