

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, 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, регистрационный №4520, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, рассмотрела возражение от 05.12.2008, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Частная семейная пивоварня «КРИСТ», г.Челябинск (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности патентам и товарным знакам (далее - решение Роспатента) от 17.08.2008 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2007700324/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2007700324/50 с приоритетом от 09.01.2007 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 и услуг 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, содержащее слово «Кристалли», выполненное оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, первая и последняя буквы которого – заглавные, и пять звездочек одного размера, расположенных над словом «Кристалли», являющимся фамилией руководителя фирмы – Заявителя.

По результатам экспертизы заявленного обозначения принято решение Роспатента от 27.08.2008 об отказе в государственной регистрации товарного знака ввиду его несоответствия требованиям пункта п.6 (2), п. 3 (1) статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс).

Указанный вывод обоснован тем, что заявленное комбинированное обозначение «КРИСТЕЛЛИ» сходно до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам № 233851, 166923, 191536, 231831, 232006, 205193, 205194, 217219, 306563, 301681, 301680, 298479, 299563, 295133, 287227, 263742, 263741, 265853,

49140, 269369, 269417, ранее зарегистрированными на имя иных лиц в отношении товаров 32, 33 и услуг 35 классов МКТУ, однородных заявленным товарам 32 и связанным с ними услугам 35, 43 классов МКТУ.

Кроме того, входящее в состав заявленного обозначения изображение пяти звезд используется при маркировке ординарных коньяков, бренди с выдержкой не менее 5 лет. В связи с этим в отношении товаров 32 класса данное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно вида товара.

Заявитель выразил свое несогласие с указанным решением в поданном в Палату по патентным спорам возражении от 05.12.2008, доводы которого сводятся к следующему: заявленное обозначение «КРИСТЕЛЛИ» и противопоставленные товарные знаки не сходны до степени смешения, товары и услуги не однородны. Пять звездочек над словесным обозначением являются просто декоративным элементом.

На основании изложенного в возражении выражена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров и услуг, указанных в перечне первичных материалов заявки № 2007700324/50.

К возражению приложены следующие материалы:

- копии газет и распечатки из Интернета на 17 л.;
- распечатка ФЗ РФ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» от 22.11.1995 г. на 1 л.

С учетом даты (09.01.2007) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.92 №3520-1 в редакции Федерального закона от 11.12.2002 №166-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», вступившего в силу с 27.12.2002 (далее — Закон) и Правила составления, подачи и

рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, зарегистрированные 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 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (если заявки на них не отозваны) или охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в пункте 14.4.2.2 (подпункты (1) – (3)) Правил.

В соответствии с пунктом 14.4.2.4 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав 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 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

На основании абз. 4 пункта 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, характеризующих товары, в том числе

указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта. Такие элементы могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака комбинированное обозначение по заявке №2007700324/50 включает в свой состав словесный элемент «КРИСТЕЛЛИ», выполненный готическим шрифтом желтым цветом, в коричневом обрамлении на зеленом фоне. Над словесным элементом расположен ряд из пяти желтых звездочек. Доминирующее положение занимает словесный элемент «КРИСТЕЛЛИ» (1).

Экспертизой противопоставлены товарные знаки (словесные, комбинированные, объемные) по свидетельствам № 233851, 166923, 191536, 231831, 232006, 205193, 205194, 217219, 306563, 301681, 301680, 298479, 299563, 295133, 287227, 263742, 263741, 265853, 49140, 269369, 269417 со словесными элементами («КРИСТАЛЛ», «CRISTAL», «CRISTALL», «KRISTAL»).

Правовая охрана противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №269369, 269417 досрочно прекращена полностью в связи с отказом правообладателя от правовой охраны товарных знаков до даты (24.12.2008) принятия возражения к рассмотрению. Таким образом указанные в заключении экспертизы противопоставления не учитывались при анализе на тождество и сходство.

Иные противопоставленные знаки содержат в качестве самостоятельного индивидуализирующего элемента слова «КРИСТАЛЛ /CRISTAL/ CRISTALL/ KRISTAL».

Фонетическое сходство «КРИСТЕЛЛИ»(1) и «КРИСТАЛЛ /CRISTAL/ CRISTALL/ KRISTAL» обусловлено совпадением наличием близких и совпадающих звуков; местом расположения близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; местом совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; характером совпадающих частей обозначений.

Отличия в графике и семантике носят второстепенный характер в силу того, что ассоциирование обозначений в целом достигается за счет фонетического

сходства их словесных составляющих, несущих самостоятельную индивидуализирующую нагрузку в знаках.

Однородность товаров 32 класса и связанных с ними услуг 35 класса МКТУ, указанных в перечне заявленного обозначения, товарам 32, 33 классов МКТУ противопоставленных регистраций, обусловлена тем, что они идентичны или относятся к алкогольной продукции, имеют одно назначение, условия реализации и круг потребителей.

Что касается услуг 43 класса МКТУ, то они не являются однородными товарам 33 класса МКТУ, что делает регистрацию возможной.

Однако на основании пункта 1 статьи 6 Закона изобразительный элемент «пять звезд» не является охраноспособным для части услуг 43 класса МКТУ, указанных в перечне заявленного обозначения, а именно: «аренда помещений для проведения встреч, базы отдыха, гостиницы, мотели, услуги баз отдыха/предоставление жилья, услуги кемпингов», так как указывает на их качество (уровень оказываемых услуг).

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить возражение от 05.12.2008, отменить решение Роспатента от 27.08.2008 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2007700324/50:

**В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и
наименования мест происхождения товаров"**

(526) Неохраняемые элементы: «изображение пяти звезд» для услуг 43 класса: «аренда помещений для проведения встреч, базы отдыха, гостиницы, мотели, услуги баз отдыха/предоставление жилья, услуги кемпингов».

(591) зеленый, коричневый, жёлтый

(511)

43 - аренда помещений для проведения встреч, базы отдыха, гостиницы, закусочные, кафе, кафетерии, мотели, рестораны, рестораны самообслуживания, столовые на производстве и в учебных заведениях, услуги баз отдыха /предоставление жилья/, услуги баров, услуги кемпингов.