

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), 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 (далее – Правила), рассмотрела возражение от 11.03.2010. Данное возражение подано ООО «УРОЖАЙ-92», Россия (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2008727353/50, при этом установлено следующее.

Заявка № 2008727353/50 на регистрацию обозначения «ДОНСКАЯ ЗАБАВА» была подана 25.08.2008 заявителем в отношении товаров и услуг 29, 30, 31, 35, 39 и 40 классов МКТУ, указанных в перечне. Правовая охрана знаку испрашивается в желтом и красном цветовом сочетании.

В соответствии с описанием, приведенным в материалах заявки, заявленное обозначение является словесным. Обозначение выполнено прямым полужирным контрастным шрифтом (полуустав). Буквы выполнены красным цветом и расположены на желтой фигурной плашке, частично повторяющей контур букв.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 25.11.2009 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2008727353/50 для части товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ и всех услуг 35, 39 и 40 классов МКТУ, в отношении другой части товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ в регистрации было отказано в связи с несоответствием обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Решение основано на заключении по результатам экспертизы, в котором указано, что заявленное обозначение в отношении товаров 29, 30 и 31 классов МКТУ сходно до степени смешения с ранее зарегистрированным на имя ООО «Южный ветер», Россия, словесным товарным знаком «Донская забава» с

приоритетом 07.02.2006 по свидетельству № 327739 в отношении однородных товаров 30 и 31 классов МКТУ [1].

В Палату по патентным спорам 11.03.2010 поступило возражение на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2008727353/50, доводы которого сводятся к следующему:

- в уведомлении о результатах проверки соответствия заявленного обозначения требованиям законодательства от 07.11.2009 экспертизой было указано, что обозначение может быть зарегистрировано для всех товаров 29 класса МКТУ, а в решении о государственной регистрации от 25.11.2009 из перечня был исключен товар 29 класса МКТУ: «семена подсолнечника обработанные» со ссылкой на товарный знак [1] (которая была дана и в уведомлении);

- товары 29 класса МКТУ: «семена подсолнечника обработанные» и товары 31 класса МКТУ: «семена» не могут быть признаны однородными, поскольку имеют разное назначение (продукт питания / посадочный материал), различные условия реализации (продуктовые магазины / магазины по продаже семян и агротехнических средств), различный круг потребителей (садоводы, дачники / любители семечек).

С остальными доводами экспертизы заявитель выразил согласие. К возражению приложены материалы переписки с Роспатентом по заявке № 2008727353/50.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит отменить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении всех заявленных товаров 29 класса МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам считает доводы, представленные в возражении, неубедительными.

С учетом даты приоритета (25.08.2008) заявки №2008727353/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на

регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (далее — Правила).

В соответствии с требованиями 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, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной.

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 словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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.

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.

Заявленное обозначение является словесным. Словосочетание «ДОНСКАЯ ЗАБАВА» выполнено оригинальным шрифтом заглавными буквами кириллического алфавита. Правовая охрана знаку испрашивается в желтом и красном цветовом сочетании в отношении товаров и услуг 29, 30, 31, 35, 39 и 40 классов МКТУ. В возражении от 11.03.2010 оспаривается отказ в государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 29 класса МКТУ: «семена подсолнечника обработанные».

Противопоставленный знак [1] является словесным. Словосочетание «Донская забава» выполнено стандартным шрифтом строчными буквами русского алфавита, первая буква «Д» - заглавная. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ: «зерновые продукты, в том числе обжаренные семена», и товаров 31 класса МКТУ: «семена».

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал, что каждое обозначение содержит в своем составе фонетически и семантически тождественный элемент «донская забава», что обуславливает ассоциирование знаков в целом.

Графический фактор сходства носит второстепенный характер и не изменяет вывод о сходстве знаков, поскольку использование букв одного алфавита у исследуемых обозначений и различия в исполнении букв (строчные и заглавные, русская буква Н/кириллическая буква N) не приносят в восприятие сравниваемых обозначений ничего, что могло бы повлиять на сближение или различие знаков.

Что касается однородности товаров и услуг заявленного и противопоставленного перечней, необходимо отметить следующее.

Согласно словарно-справочным источникам информации: «семена» – 1. семя, 2. одно семя в плоде растения (яблочное семечко), 3. семена подсолнуха, которые едят как лакомство (жареные семечки) (С.И.Ожегов и Н.Ю.Шведова «Толковый словарь русского языка», М, «АЗЪ», 1993г., с.735). «Семя» – 1. орган размножения у растений, зерно (конопляное семя), 2. зерна, предназначенные для посева (огородные семена) и т.д. (тот же словарь, с.736).

Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ: «семена подсолнечника обработанные».

Противопоставленному товарному знаку предоставлена правовая охрана, в частности, в отношении товаров 30 и 31 классов МКТУ: «зерновые продукты, в том числе обжаренные семена», «семена».

Согласно Международной классификации товаров и услуг (восьмая редакция) 31 класс МКТУ включает, в основном, продукты земледелия и лесного хозяйства, живых животных и живых растений, не подвергнутые никакой обработке для потребления. Вместе с тем высокая степень сходства сравниваемых

знаков позволяет признать товары 31 класса МКТУ «семена», которые могут употребляться в пищу необработанными, однородными товарам 29 класса МКТУ: «семена подсолнечника обработанные».

Коллегия Палаты по патентным спорам также отмечает, что содержащиеся в перечне заявки № 2008727353/50 товары 29 класса МКТУ: «семена подсолнечника обработанные», являются однородными с товарами 30 класса МКТУ перечня противопоставленного товарного знака «зерновые продукты, в том числе обжаренные семена», на основании следующего. Указанные товары соотносятся между собой как вид - род (обжаривание – один из видов обработки семян), являются продуктами питания широкого потребления, имеют одни условия сбыта (торговые палатки, продуктовые магазины), относятся к товарам повседневного спроса.

Маркировка однородных товаров знаками, принадлежащими разным производителям и имеющими высокую степень сходства, обуславливает возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

Установленное сходство заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком [1] и однородность товаров позволяют сделать вывод о сходстве до степени смешения сравниваемых знаков, т.е. вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 11.03.2010, оставить в силе решение Роспатента от 25.11.2009.