

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 20.09.2019, поданное Закрытым акционерным обществом «ФармФирма «Сотекс», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее - Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017737777 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.



Изобразительное обозначение «  » по заявке №2017737777, поступившей в Роспатент 25.09.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров и услуг 03, 05, 10, 35, 39, 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 20.11.2018 о государственной регистрации товарного знака в отношении части товаров 05, 10, и всех услуг 35, 39 и 42 классов МКТУ. Решение основано на заключении по результатам экспертизы, согласно которому установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров 03 класса МКТУ и части заявленных товаров 05, 10 классов МКТУ, поскольку в отношении данных товаров заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №668734, ранее зарегистрированным на имя иного лица в отношении однородных товаров 03, 05, 10 классов МКТУ.

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

- заявленное обозначение по заявке №2017737777 является продолжением серии товарных знаков, зарегистрированных на имя заявителя №558330, №558331, №662272, №662846, в основе которой лежит доминирующий графический элемент «А»;

- по мнению заявителя, заявленное обозначение будет рассматриваться потребителем как продолжение серии товарных знаков, принадлежащих одному производителю;

- по мнению заявителя, заявленное обозначение не является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком по свидетельству №668734, в связи с разными областями деятельности заявителя и правообладателя противопоставленного товарного знака;

- заявитель указывает на наличие на его имя регистрации №701100 с доминирующим графическим элементом «А», сосуществующей с противопоставленным товарным знаком №668734, которые не были признаны сходными до степени смешения.

На основании вышеизложенного, заявитель просит изменить решение Роспатента от 20.11.2018 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг, указанных в перечне заявке.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия установила следующее.

С учетом даты (25.09.2017) поступления заявки №2017737777 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с положениями пункта 43 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются с изобразительными, объемными и комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

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 настоящем пункте, 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 «  », представляет собой прямоугольник с расположенной в центре прописной печатной буквой «А». Буква «А» выполнена в белом цвете на красном фоне прямоугольника. Правый наклонный элемент буквы «А» продлен до нижнего основания прямоугольника. Буква «А» выполнена усеченной сверху. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 03, 05, 10 классов МКТУ и услуг 35, 42 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.



Противопоставленный товарный знак «  АНДРЕЙ БИЗНЕС ДЛЯ ВЗРОСЛЫХ » является комбинированным, состоит из словесного элемента «АНДРЕЙ бизнес для взрослых», выполненного стандартным шрифтом русского алфавита, и изобразительного элемента, расположенного в центра обозначения в виде стилизованной буквы «А» белого цвета, размещенной на фоне прямоугольника. Буква имеет обрезанные верхнюю и нижние границы. Правовая охрана знаку предоставлена в том числе, в отношении товаров 03 класса МКТУ «амбра [парфюмерия]; ароматизаторы [эфирные масла]; бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; блески для губ; вазелин косметический; вода ароматическая; вода жавелевая; вода лавандовая; вода туалетная; кремы для кожи; гели для массажа, за исключением используемых для медицинских целей; грим; дезодоранты для домашних животных; дезодоранты для человека или животных; депилятории; духи; жиры для косметических целей; изделия для гигиенических целей, относящиеся к категории парфюмерно-косметических; изделия парфюмерные; изображения переводные декоративные для косметических целей; карандаши для бровей; карандаши косметические; кондиционеры для волос; кремы косметические отбеливающие; лосьоны для косметических целей; маски косметические; масла для парфюмерии; масла косметические; масла туалетные; масла эфирные; молоко миндальное для косметических целей; молочко туалетное; мускус [парфюмерия]; мыла; наборы косметические; тампоны ватные для косметических целей; помады для косметических целей; препараты для ванн косметические; препараты для ванн не для медицинских целей; препараты для интимной

гигиены, дезодоранты; препараты с алоэ вера для косметических целей; препараты солнцезащитные; салфетки, пропитанные косметическими лосьонами; смеси ароматические из цветов и трав; соли для ванн, за исключением используемых для медицинских целей; средства вяжущие для косметических целей; средства для ресниц косметические; средства для ухода за кожей косметические; средства косметические; тальк туалетный; экстракты цветочные [парфюмерия]; эссенции эфирные», товаров 05 класса МКТУ «анестетики; антисептики; аптечки дорожные заполненные; аптечки первой помощи заполненные; бактерициды; бальзамы для медицинских целей; бандажи перевязочные; вазелин для медицинских целей; ванны кислородные; вата антисептическая; вата асептическая; вата гигроскопическая; вата для медицинских целей; вата хлопковая для медицинских целей; вещества диетические для медицинских целей; воды термальные; глицерин для медицинских целей; грязи для ванн; грязи лечебные; дезодоранты для освежения воздуха; дезодоранты, за исключением предназначенных для человека или животных; добавки минеральные пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из альгината; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из казеина; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из прополиса; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из пчелиного маточного молочка; добавки пищевые из пыльцы растений; добавки пищевые из ростков пшеницы; добавки пищевые из семян льна; добавки пищевые ферментные; дрожжи для фармацевтических целей; желатин для медицинских целей; капсулы для лекарств; капсулы для фармацевтических целей; леденцы лекарственные; лейкопластыри; лосьоны для фармацевтических целей; лубриканты для интимных целей; мази; мази для фармацевтических целей; масла лекарственные; напитки диетические для медицинских целей; палочки ватные для медицинского применения; тампоны ватные для медицинских целей; препараты витаминные; препараты для ванн лечебные; препараты для ухода за кожей фармацевтические; препараты лекарственные для ванн; препараты с алоэ вера для фармацевтических целей; препараты с микроэлементами для человека или животных; продукты диетические пищевые для медицинских целей; прокладки гигиенические; прокладки гигиенические женские; прокладки ежедневные [гигиенические]; растворы вагинальные; резина для медицинских целей; смазки для медицинских целей; средства дезинфицирующие для гигиенических целей; средства для вагинального спринцевания для

медицинских целей; средства противозачаточные химические; тампоны гигиенические для женщин; трусы гигиенические женские; чай лекарственные; чай травяные для медицинских целей; мыла лечебные», товаров 10 класса МКТУ «бандажи эластичные; вибромассажеры; зонды уретральные; изделия ортопедические; имплантаты хирургические [материалы искусственные]; инструменты акушерские; катетеры; клизмы; куклы эротические [секс-куклы]; мешочки для вагинального спринцевания; повязки поддерживающие; презервативы; приборы для косметического массажа; приборы для массажа; приборы и инструменты урологические; протезы груди; секс-игрушки; спринцовки вагинальные; браслеты для медицинских целей; браслеты противоревматические».

Анализ однородности товаров 03, 05, 10 классов МКТУ, указанных в перечнях сопоставляемых обозначений, показал следующее.

Заявленные товары 03 класса МКТУ являются однородными с противопоставленными товарами 03 класса МКТУ, поскольку относятся к одним родовым группам «косметические изделия». Заявленные товары 05 класса МКТУ являются однородными противопоставленным товарам 05 класса МКТУ, поскольку относятся к одним родовым группам «пищевые добавки», «лекарственные средства», «медицинские препараты». Товары 10 класса МКТУ являются однородными противопоставленным товарам 10 класса МКТУ, поскольку содержат тождественные формулировки, а также относятся к одной родовой группе «изделия лечебные». Вышеуказанные товары признаны однородными, поскольку имеют одинаковый круг потребителей, назначение и условия реализации.

Заявителем однородность товаров 03, 05, 10 классов МКТУ в возражении не оспаривается.

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

Сравниваемые обозначения содержат сходный до степени смешения изобразительный элемент, в виде стилизованной буква «А» с усеченными краями, расположенной на красном прямоугольном фоне.



Восприятие сравниваемых обозначений «  » и «  » приводит к возникновению одних и тех же образов у потребителя за счет присутствия в сравниваемых обозначениях стилизованной буквы «А», выполненной в сходной графической манере, внешней формы (прямоугольник, в котором буква «А» занимает большую часть пространства) а также сочетания красного и белого цветов.

Наличие в противопоставленном обозначении словесного элемента «АНДРЕЙ бизнес для взрослых» не может повлиять на вывод о сходстве знаков в целом, поскольку изобразительный элемент, в данном случае, играет существенную роль в индивидуализации товара наряду со словесным элементом, так как выполнен крупным размером, а также занимает центральное место, с которого начинается осмотр обозначения, является оригинальным.

С учетом изложенного, коллегия пришла к выводу о том, что сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельные отличия, что свидетельствует об их сходстве.

Довод заявителя, о наличии серии зарегистрированных товарных знаков на имя заявителя №558330, №558331, №662272, №662846, в основе которых лежит доминирующий графический элемент «А», коллегия отмечает, что каждый товарный знак необходимо рассматривать отдельно с учетом всех обстоятельств конкретного дела, а указанные заявителем товарные знаки не являются предметом рассмотрения данного возражения.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 20.09.2019, оставить в силе решение Роспатента от 20.11.2018.