

## **ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 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 07.06.2019 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ГАЛАНТ КОСМЕТИК», Москва (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2017747514, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2017747514, поданной 13.11.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05 и услуг 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки, в голубом, белом, розовом цветовом сочетании.

В качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение



, выполненное в виде прямоугольной фигуры, на фоне которой расположена буква «А», помещенная в квадрат, под которой расположен словесный

элемент «ASTRAMIN», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, под ним прямая утолщенная линия.

Роспатентом 07.02.2019 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017747514 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано следующим.

Заявленное обозначение сходно до степени смешения:



- с товарными знаками: по свидетельству №194921 с приоритетом от



11.02.1999 – (1) и по свидетельству №535649 с приоритетом от 05.10.2012 – (2), зарегистрированными на имя Закрытого акционерного общества

"Доминанта-Сервис", Московская обл., г. Подольск, в отношении однородных товаров 03, 05 и услуг 35 классов МКТУ.

Экспертиза также отметила, что наличие у заявителя товарного

**АСТРАМИН**

знака **ASTRAMIN** по свидетельству №446488 – (3) в данном случае, не влияет на выводы экспертизы, поскольку делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно.

В Роспатент 07.06.2019 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные знаки (1, 2) не являются сходными по всем признакам сходства сравниваемых обозначений, так как:

- сравниваемые словесные элементы «ASTRAMIN» и «ACHROMIN», несмотря на наличие совпадающих звуков в конечной части обозначений, имеют существенное фонетическое различие в начальной части, ударение в словесном элементе заявленного обозначения падает на последний слог, в то время как определить ударение в словесном элементе противопоставленных знаков (1, 2) не представляется возможным, так как ударение может падать как на последний слог, так и на второй слог;

- начальная часть [ASTR-] словесного элемента «ASTRAMIN» является корнем таких слов как «астроном», «астрономия» и т.д., в связи с чем заявленное обозначение вызывает ассоциации, связанные с астрономией, звездным небом, загадкой. В то время как словесный элемент «ACHROMIN» противопоставленных знаков (1, 2) является семантически нейтральным и никаких ассоциаций у среднего потребителя не вызывает;

- сравниваемые обозначения имеют разную внешнюю форму (квадрат (заявленное обозначение) и вытянутый прямоугольник (противопоставленные знаки(1, 2)), не совпадают по сочетанию цветов;

- при этом входящий в состав сравниваемых обозначений изобразительный элемент в виде буквы «А», является слабым элементом, поскольку существует большое количество зарегистрированных товарных знаков, включающих

изображение буквы «А», например,  по свидетельству № 305460,



по свидетельству № 549758,



по свидетельству № 546539,



по международной регистрации 1066759;



по

свидетельству №572458,



по свидетельству № 579179, titanium 1.2 по



свидетельству №302615,  по свидетельству № 337966 – (4);

- таким образом, наличие в заявленном обозначении изобразительного элемента в виде буквы «А», который имеет слабую различительную способность, не может свидетельствовать о сходстве заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками (1, 2);

- кроме того, заявитель обращает внимание на то, что является

**АСТРАМИН**

правообладателем товарного знака **ASTRAMIN** по свидетельству №446488, зарегистрированного в отношении товаров 03 класса МКТУ.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 07.02.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2017747514 в отношении всех заявленных товаров и услуг.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (13.11.2017) поступления заявки № 2017747514 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака

включает в себя вышеуказанный 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, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями подпункта 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 том числе в соответствии с международным договором 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 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, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.


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 по заявке № 2017747514 представляет собой



комбинированное обозначение , выполненное в виде прямоугольной фигуры, на фоне которой расположена буква «А», помещенная в квадрат, под которой расположен словесный элемент «ASTRAMIN», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, под ним прямая утолщенная линия.

Заявленное обозначение выполнено в голубом, белом, розовом цветовом сочетании.

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



по свидетельству №194921 с приоритетом от 11.02.1999 – (1), представляющий собой комбинированное обозначение, выполненное в виде прямоугольной фигуры, включающей словесный элемент «ACHROMIN», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, под ним прямая утолщенная линия. В противопоставленном знаке (1) все цифры, буквы, слова, кроме «ACHROMIN» являются неохранными элементами;



и по свидетельству №535649 с приоритетом от 05.10.2012 – (2), представляющий собой комбинированное обозначение, выполненное в виде прямоугольной фигуры, включающей букву «А», помещенную в квадрат, словесный элемент «ACHROMIN», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита, и расположенную под ним прямую утолщенную линию.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленных знаков (1, 2) обусловлено их общим зрительным впечатлением, определенным сходством композиций и наличием совпадающих графических элементов: прямоугольной фигуры, прямой утолщенной линии, расположенной под словесным элементом, использованием близкого сочетания цветов (голубой, белый, розовый – вишневый, розовый, бледно-розовый, светло-голубой), наличием графического элемента: буквы «А», расположенной в квадрате (заявленное обозначение и противопоставленный знак (2)). При этом следует отметить, что буква «А» выполнена одинаковым рубленым шрифтом, одинаково вписана в квадрат, имеет контрастное по сравнению с квадратом цветовое сочетание.

Сходство сравниваемых обозначений усиливается за счет того, что в их состав входят словесные элементы «ASTRAMIN» – «ACHROMIN», расположенные под прямоугольной фигурой, выполненные заглавными буквами одного алфавита и одного шрифта, которые имеют одинаковое количество слогов, сходные по звучанию начальные части [ASTRA-] – [ACHRO-] и тождественные конечные части [-MIN].

Провести анализ сходства по семантическому критерию сходства словесных обозначений «ASTRAMIN» и «ACHROMIN» не представляется возможным,

поскольку словесные элементы не являются лексическими единицами основных европейских языков.

Довод заявителя, относительно того, что буква «А» является слабым элементом, в силу того, что данный элемент входит в состав большого количества товарных знаков (4), зарегистрированных на имя разных юридических лиц, не может быть признан убедительным, ввиду нижеследующего.

В товарных знаках (4), указанных в возражении, буква «А» исполнена совместно с изобразительными и словесными элементами, т.е. является неотъемлемой частью композиции товарных знаков, в связи с чем данный графический элемент может способствовать осуществлению индивидуализирующей способности знаками.

Анализ однородности сопоставляемых товаров и услуг показал следующее.

Заявленные товары 03 класса МКТУ и товары 03 класса МКТУ противопоставленных знаков (1, 2) относятся к одной родовой категории товаров (парфюмерно-косметическая продукция), имеют одно назначение, широкий круг потребителей, что предопределяет возможность возникновения у потребителя представления о том, что эти товары могут производиться одним лицом.

Заявленные товары 05 класса МКТУ и товары противопоставленного знака (2) относятся к одной родовой категории товаров (фармацевтическая продукция, либо гигиенические средства), соответственно имеют одно назначение, широкий круг потребителей, что предопределяет возможность возникновения у потребителя представления о том, что эти товары могут производиться одним лицом.

Заявленные услуги 35 класса МКТУ и услуги 35 и 42 классов МКТУ противопоставленного знака (1) относятся к деятельности по реализации товаров и услугам, сопутствующим сбыту товаров, имеют одно назначение (повышение спроса на товары, увеличения их сбыта, расширения рыночного поля товаров) и, следовательно, признаются однородными.

В возражении заявителем однородность товаров и услуг не оспаривается.



## **АСТРАМИН**

Наличие товарного знака **ASTRAMIN** по свидетельству №446488 – (3), ранее зарегистрированного на имя заявителя, также не может повлиять на выводы коллегии, поскольку делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно, в частности, коллегия отмечает, что товарный знак (3) является словесным и не имеет сходного общего зрительного впечатления с противопоставленными знаками (1,2), а также включает дополнительный словесный элемент «АСТРАМИН», выполненный буквами русского алфавита.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия установила, что заявленное обозначение является сходным до степени смешения с товарными знаками по свидетельствам №194921 (1) и №535649 (2) в отношении однородных товаров 03, 05 и услуг 35 классов МКТУ и, следовательно, не соответствует пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.06.2019, оставить в силе решение Роспатента от 07.02.2019.**