

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 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 29.07.2019. Данное возражение подано Акционерным обществом «Зевс», г. Мурманск (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750144, при этом установлено следующее.

Заявка № 2018750144 на регистрацию комбинированного товарного знака



«


» подана на имя заявителя 15.11.2018 в отношении товаров 05

класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 28.06.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018750144. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Доводы мотивированы тем, что заявленное обозначение сходно до



степени смешения с товарным знаком «» по свидетельству №286840, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "Вимм-Билль-Данн Брендс", в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 29.07.2019 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не ассоциируется с противопоставленным товарным знаком в целом;

- по мнению лица, подавшего возражение, товарный знак по заявке №2018750144 создаёт совершенно иное зрительное впечатление, чем противопоставленный товарный знак;

- словесный элемент товарного знака по заявке №2018750144 за счёт оригинальной стилизации воспринимается прежде всего как графический

изобразительный элемент;

- единая композиция словесных и изобразительного элементов, в которой отсутствует какое-либо доминирование одного элемента над другим, создаёт единый графический образ в виде парящей звездочки с многочисленными маленьким витаминными звездочками;

- лицо, подавшее возражение, считает, что за счет единого графического образа, обозначение по заявке №2018750144 может восприниматься как изобразительное;

- по мнению лица, подавшего возражение, эксперт не принял во внимание наличие оригинального графического элемента, оригинальной графической стилизации словесного элемента, которые и создали единый оригинальный графический образ обозначения;

- лицо, подавшее возражение, согласно с мнением эксперта, в той части, что сравниваемые знаки сходны до степени смешения по фонетическому и семантическому признакам.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2018750144 в отношении товаров 05 класса МКТУ

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (15.11.2018) заявки № 2018750144 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает 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 (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 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 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в

составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание.


Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, 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 «  » является комбинированным и состоит из словесного элемента «Vita Stars», выполненного оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, под которым размещен изобразительный элемент в виде стилизованного изображения пятиконечной звезды в плаще. Правовая охрана обозначению испрашивается в черном, белом, желтом, зеленом, светло-зеленом, темно-зелёном, голубом, синим, красном, розовом, оранжевом, и цвета фуксии цветовом сочетании, в отношении товаров 09 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » по свидетельству №286840 является комбинированным и состоит из словесных элементов «VITA STAR» и «TECHNOLOGY», выполненных оригинальным

шрифтом заглавными буквами латинского алфавита, помещенных на трех строках, и графического элемента в виде стилизованного изображения кометы. Словесный элемент «TECHNOLOGY» является неохраняемым элементом знака. Правовая охрана знаку предоставлена в белом, светло-сером, светло-зеленом, зеленом, синем, желтом цветовом сочетании в отношении товаров 03, 05, 29, 30, 32 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал следующее.

Сравниваемые товарные знаки представляют собой комбинированные обозначения, в которых индивидуализирующую функцию несут в себе словесные элементы «Vita Stars» и «VITA STAR», так как именно на них в первую очередь акцентирует свое внимание потребитель. Наличие неохраноспособного элемента «TECHNOLOGY» выполненного мелким шрифтом, не влияет на восприятие словесных элементов сравниваемых обозначений.

Довод заявителя о том, что элементы «Vita Stars» заявленного обозначения воспринимается как изобразительный, не убедителен. Несмотря на оригинальное графическое исполнение, он имеет однозначное прочтение.

Учитывая изложенное, при определении сходства сравниваемых обозначений за основу должно быть взято сравнение словесных элементов «Vita Stars» и «VITA STAR».

Сравнительный анализ сопоставляемых словесных элементов показал, что они имеют высокую степень фонетического сходства, обусловленную наличием совпадающих звуков (совпадают 8 звуков из 9).

В смысловом отношении сравниваемые знаки являются сходными, поскольку словесные элементы «Vita Stars» и «VITA STAR» состоят из одних и тех же слов, имеющих самостоятельное смысловое значение, где: «vita» в переводе с латинского языка это «жизнь»; «star» в переводе с английского языка «звезда» (См. Интернет-словарь: <http://translate.academic.ru/>).

В целом визуально сопоставляемые обозначения нельзя признать сходными, однако графический фактор сходства обозначений носит второстепенный характер в силу превалирования фонетического и семантического сходства обозначений.

Коллегия при сравнительном анализе обозначения по заявке №2018750144 и противопоставленного товарного знака по свидетельству №286840 исходила из того, что решающее значение при их восприятии в целом имеют словесные элементы, сходство которых установлено по фонетическому и семантическому факторам сходства словесных обозначений.

Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно.

Анализ товаров 05 класса МКТУ, представленных в перечнях заявленного и противопоставленного обозначения показал, что данные товары являются однородными, поскольку относятся к одной и той же родовой группе товаров - препараты, средства и вещества для медицинских и фармацевтических целей. Однородность товаров заявителем в возражении не оспаривается.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.



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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.07.2019, оставить в силе решение Роспатента от 28.06.2019.**