

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 20.07.2018 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Лаборатория медицинских информационных технологий «Элемент», Москва (далее – заявитель), на решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017720883, при этом установлено следующее.



Обозначение по заявке №2017720883,
поданной 26.05.2017, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя
заявителя в бежевом, светло-зеленом, зеленом, темно-зеленом, светло-красном, темно-

красном, бледно-розовом, желтом, светло-фиолетовом, фиолетовом, белом, темно-фиолетовом, светло-оранжевом, оранжевом, темно-оранжевом, светлом болотно-зеленом, болотно-зеленом, темном болотно-зеленом, светло-коричневом, коричневом, светло-голубом, голубом цветовом сочетании в отношении товаров 29, 30, 31, 32 и услуг 35 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ).

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, в виде композиции, состоящей из стилизованных изображений неба, полей, деревьев, огороженных забором, в центре которой расположена плашка шестиугольной формы, внутри которой расположены словесные элементы «Дары Огородников», буквами русского алфавита оригинальным шрифтом, и изобразительный элемент в виде стилизованного изображения помидор.

Роспатентом 28.04.2018 принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017720883 в отношении заявленных товаров 31 и услуг 35 класса МКТУ.

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 в отношении всех заявленных товаров 29, 30 32 классов МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарными знаками:



- по свидетельству

№434449 с приоритетом от 25.03.2010 – (1);



по свидетельству №420657



с приоритетом от 18.03.2009 – (2);

по свидетельству №420658 с

приоритетом от 18.03.2009 – (3);

ОГОРОДНИКОВ

по свидетельству



№ 362307 с приоритетом от 31.01.2005 – (4);

по свидетельству №

362306 с приоритетом от 31.01.2005 – (5);

ОГОРОДНИКОВ

по



свидетельству №314155 с приоритетом от 31.01.2005 – (6);

по

свидетельству №304296 с приоритетом от 31.01.2005 – (7);

ОГОРОДНИКОВ

по свидетельству №362305 с приоритетом от 27.11.2000 – (8);

ОГОРОДНИКОВ

по свидетельству №226156 с приоритетом от 27.11.2000 –

(9), зарегистрированными на имя ООО «Руссоль-Северозапад», Санкт-Петербург в отношении однородных товаров 29, 30, 32 классов МКТУ.

В Роспатент 20.07.2018 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки (1-9), не являются сходными по всем признакам сходства, так как:

- с точки зрения фонетики, сравниваемые обозначения имеют разное звучание;

- визуально сравниваемые обозначения не сходны в силу различного общего зрительного впечатления;

- сравниваемые обозначения не сходны семантически, поскольку словесный элемент «ОГОРОДНИКОВ» противопоставленных знаков (1-9) может быть воспринят как фамилия, в свою очередь заявленное обозначение включает словосочетание «ДАРЫ ОГОРОДНИКОВ», которое означает природные богатства, полученные с определенной территории, огорода, путем возделывания земли, следовательно, сравниваемые

обозначения будут вызывать в сознании потребителей различные смысловые ассоциации.

С учетом изложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 28.04.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017720883 в отношении всех заявленных товаров 29, 30 31, 32 и услуг 35 классов МКТУ.

Заявителем с возражением было представлено решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по рассматриваемой заявке [1].

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

С учетом даты (26.05.2017) поступления заявки №2017720883 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 №2017720883 представляет собой



комбинированное обозначение , выполненное в виде композиции, состоящей из стилизованных изображений неба, полей, деревьев, огороженных забором, в центре которой расположена плашка шестиугольной формы, внутри которой расположены словесные элементы «Дары Огородников», выполненные буквами русского алфавита оригинальным шрифтом, и изобразительный элемент в виде стилизованного изображения овощей (помидор, морковь, баклажан, перец).

Правовая охрана испрашивается в бежевом, светло-зеленом, зеленом, темно-зеленом, светло-красном, темно-красном, бледно-розовом, желтом, светло-фиолетовом, фиолетовом, белом, темно-фиолетовом, светло-оранжевом, оранжевом, темно-оранжевом, светлом болотно-зеленом, болотно-зеленом, темном болотно-зеленом, светло-коричневом, коричневом, светло-голубом, голубом цветовом сочетании в отношении товаров 29, 30, 31, 32 и услуг 35 классов МКТУ.

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

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



- по свидетельству №434449 с приоритетом от 25.03.2010 – (1);



- по свидетельству №420657 с приоритетом от 18.03.2009 – (2);



- по свидетельству №420658 с приоритетом от 18.03.2009 – (3);

- **ОГОРОДНИКОВ**

по свидетельству № 362307 с приоритетом от 31.01.2005 – (4);



- по свидетельству № 362306 с приоритетом от 31.01.2005 – (5);

- **ОГОРОДНИКОВ**

по свидетельству №314155 с приоритетом от 31.01.2005 – (6);



- по свидетельству №304296 с приоритетом от 31.01.2005 – (7);

- О Г О Р О Д Н И К О В по свидетельству №362305 с приоритетом от 27.11.2000 – (8);

- О Г О Р О Д Н И К О В по свидетельству №226156 с приоритетом от 27.11.2000 – (9).

Противопоставленный товарный знак (1) представляют собой комбинированное обозначение, в верхней части которого расположены два графических элемента, включающие словесный элемент «Огородников», выполненный буквами русского алфавита оригинальным шрифтом, и стилизованное изображение солнца, неба, облаков и фрагмента огорода. В нижней части знака расположены стилизованные изображения огурцов и чеснока. Знак (1) выполнен в зеленом, красном, белом, желтом, голубом цветовом сочетании.

Противопоставленные товарные знаки (2, 3, 5, 7) представляют собой комбинированные обозначения, выполненные в виде геометрической фигуры овальной формы, включающей словесные элементы «Огородников» или «Ogorodnikov», выполненные буквами русского/латинского алфавитов оригинальным шрифтом, и стилизованных изображений солнца, неба, облаков и фрагмента огорода. Знак (2) выполнен в желтом, зеленом, синем, белом цветовом сочетании, знак (3) – в зеленом, желтом, голубом, белом, красном цветовом сочетании, знаки (5, 7) – в черном, белом, сером цветовом сочетании.

Противопоставленные товарные знаки (4, 6, 8, 9) представляют собой словесные обозначения, выполненные буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Противопоставленные знаки (1-9) зарегистрированы на имя ООО «Руссоль-Северозапад», в том числе в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных знаков (1-9) показал следующее.

С точки зрения фонетики сравниваемые словесные элементы заявленного обозначения и противопоставленных знаков (1-9) не совпадают по большинству признаков фонетического сходства: имеют разное количество слов (2 – 1), слогов, букв, гласных, согласных, начинаются с разных по звучанию слов. Наличие в рассматриваемом обозначении двух слов значительно увеличивают фонетическую длину обозначения. Указанное обуславливает отсутствие сходства по фонетическому признаку сходства словесных элементов.

Что касается семантического фактора сходства, то следует отметить, что смысловая нагрузка сравниваемых обозначений неодинакова ввиду нижеследующего.

Смысловое значение противопоставленных знаков (1-9), включающих единственный словесный элемент «ОГОРОДНИКОВ», определяется исключительно смысловым значением этого слова, которое означает русскую фамилию, см. словари на сайте <https://dic.academic.ru/>).

В свою очередь в заявленном обозначении слова «Дары Огородников» связаны между собой семантически и грамматически, выполнены в одной графической манере (исполнены одинаковым шрифтом и цветовой гаммой), в связи с чем воспринимаются как словосочетание.

При этом, согласно словарно-справочным источникам информации слово «дары» – означает природные богатства (плоды, дичь, рыба и т.п.); «огородников» - мн.ч. от огородник – человек, который возделывает огород, владелец огорода, см. словари на сайте <https://dic.academic.ru/>.

В связи с чем словосочетание «Дары Огородников» имеет следующее толкование - урожай, полученный огородником при возделывании огорода.

Учитывая вышеизложенное сравниваемые обозначения будут вызывать в сознании потребителей различные смысловые ассоциации, что ведет к отсутствию семантического сходства.

Сравниваемые обозначения производят разное общее зрительное впечатление.

Так, противопоставленные знаки (4, 6, 8, 9) являются словесными, в то время как, заявленное обозначение комбинированное. Словесные элементы заявленного

обозначение и противопоставленного знака (2) выполнены буквами разных алфавитов.

Заявленное обозначение и противопоставленные знаки (1-3, 5, 7), несмотря на то, что являются комбинированным, имеют ряд существенных отличий.

Так, заявленное обозначение выполнено в виде стилизованного изображения сельского пейзажа, включающего изображение полей, лугов, огороженных забором, деревьев, голубого неба. Словесный элемент расположен в плашке шестиугольной формы, в нижней части которой изображены различные овощи (помидор, морковь, баклажан, перец). В словесном элементе, выполненным оригинальным шрифтом, четвертая буква «О» выполнена в виде стилизованного изображения помидора.

Противопоставленный знак (1) выполнен в виде этикетки. На абстрактном преобладающем зеленом фоне в верхней части расположены два графических элемента в виде геометрической фигуры овальной формы, содержащей стилизованное изображение солнца с расходящимися лучами, облаков на небе, фрагмент огорода и словесный элемент «Огородников», выполненный в оригинальной графике. В нижней части расположены стилизованные изображения огурцов и чеснока.

Противопоставленные знаки (2, 3, 5, 7) выполнены в виде геометрической фигуры овальной форме, содержащей стилизованные изображения солнца с расходящимися лучами, облаков на небе, фрагмента огорода и словесный элемент «Огородников» или «Ogorodnikov», выполненный в оригинальной графике.

Также заявленное обозначение и противопоставленные знаки (1, 2, 3, 5, 7) выполнены в разной цветовой гамме: заявленное обозначение – в бежевом, светло-зеленом, зеленом, темно-зеленом, светло-красном, темно-красном, бледно-розовом, желтом, светло-фиолетовом, фиолетовом, белом, темно-фиолетовом, светло-оранжевом, оранжевом, темно-оранжевом, светлом болотно-зеленом, болотно-зеленом, темном болотно-зеленом, светло-коричневом, коричневом, светло-голубом, голубом цветовом сочетании; противопоставленный знак (1) – в зеленом, красном, белом, желтом, голубом цветовом сочетании; противопоставленный знак (2) – в желтом, зеленом, синем, белом цветовом сочетании; противопоставленный знак (3) – в зеленом, желтом, голубом,

белом, красном цветовом сочетании; противопоставленные знаки (5, 7) – в черном, белом, сером цветовом сочетании.

С учетом изложенного коллегия усматривает, что в целом заявленное обозначение и противопоставленные знаки (1-9) не являются сходными.

Сравнение перечней товаров 29, 30, 32 классов МКТУ с целью определения их однородности показало следующее.

Сопоставляемые товары, указанные в перечнях рассматриваемой заявки и противопоставленных знаков (1-9), соотносятся как вид-род, имеют одно назначение, один рынок сбыта и один круг потребителей, в связи с чем признаются однородными. В возражении заявитель не оспаривает однородность товаров.

Однако установленное выше отсутствие сходства заявленного обозначения и противопоставленных знаков (1-9) приводит к отсутствию возможности смешения потребителями товаров, маркированных сравниваемыми обозначениями.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия полагает, что заявленное обозначение в отношении всех заявленных товаров и услуг соответствует пункту 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 20.07.2018, изменить решение Роспатента от 28.04.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017720883.