


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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 12.08.2019, поданное Зоновым Василием Васильевичем, г. Киров (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018721244 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

Комбинированное обозначение  по заявке №2018721244, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 23.05.2018, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 29.05.2019 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ (далее – решение Роспатента), основанное на заключении по результатам экспертизы, которое мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Указанное обосновывается тем, что в отношении данных товаров заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированным на имя другого лица товарным знаком

 « ДАР ВЕКА
Ключ к здоровью » по свидетельству №267907, с приоритетом от 27.12.2001 в отношении товаров 32 класса МКТУ однородных заявленным товарам 32 класса МКТУ [1].

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

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №267907 не являются сходными до степени смешения, поскольку имеют явные различия по графическому, фонетическому признакам, поскольку содержат разное количество словесных элементов, разное количество слогов, букв, звуков, гласных и согласных, а также различные изобразительные элементы;

- сравниваемые обозначения обладают различным композиционным решением, различным расположением элементов в композиции;

- у потребителя не возникнет и не может возникнуть представление о принадлежности товаров, выпускаемых под товарным знаком со словесными элементами «ДАР ВЕКА - Ключ к здоровью» и товаров, выпускаемых под товарным знаком со словесными элементами «Ключ здоровья», одному производителю по той причине, что сферы коммерческой деятельности ООО «НПП Дар века» и индивидуального предпринимателя Зонова Василия Васильевича не пересекаются, и реализуемые ими товары не являются однородными;

- заявителю принадлежат исключительные права на товарные знаки со словесными элементами «Ключ здоровья» по свидетельствам №№293032, 310029, 548037, правовая охрана которым предоставлена в отношении товаров и услуг 07, 09, 35, 37, 39, 40, 43 классов МКТУ;

- заявитель активно использует обозначение «Ключ здоровья» предоставляя услуги по организации сети киосков, в том числе автоматизированных, с артезианской водой, и снабжению питьевой водой населения;

- основным видом деятельности ООО «НПП ДАР ВЕКА» в соответствии с информацией, размещенной в общедоступных источниках, являются научные исследования и разработки в области естественных и технических наук. Кроме того, исходя из информации, размещенной в сети Интернет, следует, что ООО «НПП Дар Века» реализует крайне ограниченный перечень продукции, в частности: экстракт хвойный «Фитотон», Морфитодимос, Морфитон, Фитотон гель. Никакой продукции, связанной с водой и напитками, обладатель противопоставляемого товарного знака не выпускает;

- поскольку заявитель занимается реализацией артезианской воды через киоски, а ООО «НПП Дар века» занимается реализацией крайне специфической продукции с ограниченным кругом потребителей и ограниченными местами реализации

(предположительно через аптеки), у потребителя не возникнет и не может возникнуть принципиальная возможность представления о принадлежности реализуемых товаров одному изготовителю;

- в смысловом значении «КЛЮЧ ЗДОРОВЬЯ» обозначает название продукта, то есть сам продукт в целом, ведущий к оздоровлению, в то время как обозначение «КЛЮЧ К ЗДОРОВЬЮ» вместе с основным словесным элементом «ДАР ВЕКА», ставит акцент на слове КЛЮЧ, который образно дарится покупателям и открывает некий путь, а не является самостоятельным цельным продуктом, следовательно, противопоставляемые знаки несут в себе различный смысловой посыл для потребителя, в большинстве своём являясь противоположными друг другу.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и принять решение о государственной регистрации товарного знака в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты (23.05.2018) поступления заявки №2018721244 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 года №482, вступившие в силу 31.08.2015 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 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 тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. Обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 настоящих Правил.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) 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;

2) 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;


3) 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 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  является комбинированным, состоящим из словесных элементов «КЛЮЧ ЗДОРОВЬЯ», выполненных оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, расположенных один под другим, и изобразительного элемента, выполненного в виде двух волнистых полосок. Обозначение выполнено в голубом, темно-синем, белом цветовом сочетании. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ.

При проведении анализа заявленного обозначения коллегией было установлено следующее.

Противопоставленный знак [1] является комбинированным  и состоит из изобразительного элемента в виде стилизованного овала, на фоне которого расположено стилизованное изображение ключа, над которым находится вытянутый прямоугольник. На фоне ключа расположено изображение стилизованной ели и словесные элементы «ДАР ВЕКА», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. В правой части овала расположен стилизованный овал, выполненный вертикально, на

фоне которого, расположен изобразительный элемент в виде стилизованной елки с человечком. Под изобразительными элементами расположены словесные элементы «КЛЮЧ К ЗДОРОВЬЮ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Знак выполнен в белом, зеленом, коричневом, желтом, голубом цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 03, 05, 32 и услуг 35 классов МКТУ.

При этом коллегия отмечает, что композиционное построение противопоставленного знака [1] выполнено таким образом, что словесные элементы «КЛЮЧ К ЗДОРОВЬЮ» расположены отдельно от других элементов знака и воспринимаются как самостоятельные элементы и не зависят от остальных элементов знака. Кроме того, словесные элементы «КЛЮЧ К ЗДОРОВЬЮ» и «ДАР ВЕКА» грамматически не связаны.

Таким образом, сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] показал, что они содержат фонетически и семантически сходные словесные элементы «КЛЮЧ ЗДОРОВЬЯ»/«КЛЮЧ К ЗДОРОВЬЮ» («Ключ» - ключ, родник место, где подземные воды вытекают на поверхность земли; муж. начально клюка, крюк, напр. которым запирается крестьянский дверной замок, засов, зубчатая задвижка; металлическое приспособление для отпираания и запираания замка; (музыкальное), знак нотного письма, ставится в начале нотного стана и определяет звуковысотное значение нот; совокупность символов, используемая для выделения объектов из множества им подобных, их поиска или засекречивания; «Здоровья» / «к здоровью» - здоровье — состояние любого живого организма, при котором он в целом и все его органы способны полностью выполнять свои функции; отсутствие недуга, болезни, см. Интернет, Словари и Энциклопедии на Академике).

Фонетическое сходство этих элементов обусловлено близким составом согласных и гласных звуков, а также их одинаковым расположением по отношению друг к другу.

Что касается изобразительных элементов, содержащихся в сравниваемых обозначениях, то они не оказывают существенного влияния на вывод о сходстве знаков, так как графический признак носит вспомогательный характер, поскольку сходство знаков в целом признается за счет фонетического и семантического сходства словесных элементов.

Установленное сходство словесных элементов сравниваемых знаков определяет общий вывод о сходстве знаков, при этом довод заявителя, о том, что присутствие в противопоставленном товарном знаке [1] словесных элементов «ДАР ВЕКА» меняет смысловое значение словесных элементов «КЛЮЧ К ЗДОРОВЬЮ», нельзя признать убедительным, так как ни их лексическое значение, ни семантическая окраска не меняется.

В соответствии с изложенным коллегия пришла к выводу, что, несмотря на отдельные отличия, сопоставляемые обозначения ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ товаров, представленных в перечнях сравниваемых обозначений, показал следующее.

Товары 32 класса МКТУ «воды [напитки], воды минеральные [напитки], воды столовые» заявленного обозначения являются однородными с товарами 32 класса МКТУ «напитки безалкогольные; концентраты для напитков», поскольку относятся к безалкогольным напиткам, имеют одно назначение и круг потребителей, соотносятся как род/вид.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком [1] в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Относительно приведенных в возражении примеров регистраций, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения, коллегия отмечает то, что данные регистрации касаются иных обозначений, делопроизводство по которым велось самостоятельным независимым порядком, не имеющим отношения к делопроизводству по рассматриваемому обозначению.

Довод о том, что заявитель ведет активную хозяйственную деятельность отличную от деятельности правообладателя противопоставленного знака [1], является неубедительным, поскольку не является основанием для преодоления препятствий по основаниям, предусмотренным пунктом 6 статьей 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 12.08.2019, оставить в силе решение Роспатента от 29.05.2019.