

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела поступившее 10.01.2018 возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 579758, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «АГРУСХИМ», Москва (далее – лицо, подавшее возражение), при этом установила следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака «**ИБИС**» с приоритетом от 01.04.2014 по заявке № 2014710067 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации (далее – Госреестр) 06.07.2016 за № 579758. Товарный знак зарегистрирован на имя Общества с ограниченной ответственностью «Агрохим-XXI», Москва (далее – правообладатель), в отношении товаров «гербициды, инсектициды, пестициды, фунгициды» 05 класса Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), перечисленных в перечне свидетельства.

Оспариваемый товарный знак «ИБИС» является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 10.01.2018, выражено мнение о том, что регистрация товарного знака по свидетельству № 579758 произведена в нарушение требований, установленных пунктом 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Возражение основано на следующих доводах:

- товарный знак «ИБИС» по свидетельству № 579758 является сходным до степени смешения с товарным знаком «ИРБИС» по свидетельству № 372107, правовая охрана которому была предоставлена в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ с более ранним приоритетом (09.01.2008) и который впоследствии был уступлен по договору № РД0052601 от 15.07.2009 на имя лица, подавшего возражение;

- согласно правилам произношения русских слов, фонетика сравниваемых товарных знаков представляется следующим образом: [ИРБИС] – [ИР-БИС]; [ИБИС] – [И-БИС];

- в сравниваемых товарных знаках четыре из пяти звуков (что составляет абсолютное большинство) полностью совпадают, при этом фонетическое тождество прослеживается не только в конечных частях товарных знаков (БИС), но и в начальном звуке (И), который стоит в сильной позиции, в начале слов, что усиливает фонетическое сходство товарных знаков, поскольку восприятие любого обозначения рядовым потребителем начинается именно с его начальных частей;

- единственный звук, который не совпадает, – это согласный «Р», однако следует отметить, что он находится в середине слова, что обуславливает его слабую позицию, поскольку при произношении слова «ИРБИС» звук «Р» фактически проглатывается, произносится ослабленно и более кратко;

- сходство оспариваемого товарного знака с товарным знаком лица, подавшего возражение, по фонетическому признаку обусловлено наличием большинства (четырех из пяти) совпадающих звуков и их одинаковым расположением по отношению друг к другу в составе сравниваемых обозначений, числом слогов, ударением;

- общее зрительное впечатление от восприятия товарных знаков «ИРБИС» и «ИБИС» является максимально близким за счет одинакового вида шрифта, одинакового графического написания с учетом характера букв, одинакового алфавита, отсутствия каких-либо цветовых особенностей;

- оспариваемый товарный знак «ИБИС» относится к фонду русского языка, имеет следующее значение: «длинноногая птица южных стран с оголенными, не покрытыми пухом местами на голове и горле, считавшаяся священной у древних египтян» (сведения получены из открытых словарно-справочных изданий, размещенных в открытом доступе в сети Интернет);

- товарный знак «ИРБИС», принадлежащий лицу, подавшему возражению, также относится к фонду русского языка, имеет следующее значение: «снежный барс или снежный леопард; крупное хищное млекопитающее семейства кошачьих, обитающее в горах Центральной Азии» (сведения получены из электронной энциклопедии «Википедия»);

- сравниваемые товарные знаки имеют в словарных изданиях разные значения, однако, в силу очень близкого фонетического сходства, они могут вызывать у потребителей сходную семантическую ассоциативную связь друг с другом, так как воспроизводят названия представителей одного и того же мира – животного;

- в условиях реальной покупки существует реальная угроза того, что рядовой потребитель может воспринять один товарный знак («ИРБИС») за другой («ИБИС»), при этом вероятность их смешения по смысловому признаку увеличивается в силу наличия явного и существенного фонетического и визуального сходства между ними;

- рядовой потребитель, приобретая товары, маркированные товарными знаками, прежде всего, акцентирует свое внимание на визуальные особенности исполнения товарных знаков и их фонетические характеристики (то есть на то, как они произносятся и как они в целом визуально выглядят на приобретаемом товаре), при этом потребитель не вникает в смысловую составляющую товарных знаков, поскольку товары приобретаются вследствие произношения названия продукта

(преимущество отдается фонетическому критерию), а не вследствие описания его смыслового значения;

- фонетическое сходство оспариваемого товарного знака «ИБИС» с товарным знаком «ИРБИС», приближенное к тождеству, а также существенное графическое сходство между ними увеличивают угрозу их смешения по семантическому признаку, поскольку могут вызвать у потребителей сходные смысловые ассоциации относительно их одинаковой принадлежности – а именно, животному миру;

- оспариваемый товарный знак «ИБИС» по свидетельству № 579758 в целом ассоциируется с товарным знаком «ИРБИС» по свидетельству № 372107, несмотря на незначительные их расхождения в смысловых значениях, которые в рассматриваемом случае не являются определяющими в силу очень высокой степени фонетического и графического сходства между ними;

- все товары 05 класса МКТУ, указанные в сравниваемых перечнях, являются однородными, поскольку полностью совпадают в своих формулировках, относятся к одной и той же родовой и видовой группам, имеют одинаковое назначение, одинаковый круг потребителей и одинаковые каналы реализации;

- оспариваемый товарный знак по свидетельству № 579758 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству № 372107 в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ, не соответствует требованиям, предусмотренным пунктом 6 статьи 1483 Кодекса;

- имеющаяся правоприменительная практика, в частности, содержащаяся в определении Верховного Суда Российской Федерации от 27.06.2016 № 307-ЭС16-881 по делу № А56-62226/201, исходит из того, что для признания сходства противопоставленных обозначений достаточно уже самой опасности, а не реального их смешения в глазах потребителя;

- согласно правовой позиции Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, содержащейся, в частности, в постановлении от 18.07.2006 № 2979/06, угроза смешения зависит от различительной способности знака с более ранним приоритетом, от сходства противопоставляемых знаков и от оценки однородности обозначенных товарными знаками товаров и услуг;

- обозначение «ИРБИС» обладает высокой степенью различительной способности в отношении товаров 05 класса МКТУ, поскольку ни прямо, ни косвенно не указывает на вид, свойства, назначение указанных товаров, кроме того, приобрело вторичную, дополнительную различительную способность в результате его длительного, непрерывного и интенсивного использования на территории Российской Федерации для индивидуализации товаров 05 класса МКТУ;

- исключительное право на товарный знак «ИРБИС» по свидетельству № 372107 принадлежит лицу, подавшему возражение, которое осуществляет деятельность по разработке, проведению испытаний и регистрации химических средств защиты растений;

- 24.12.2003 товарный знак «ИРБИС» был внесен Министерством сельского хозяйства Российской Федерации в каталог пестицидов (группа «гербициды»), зарегистрированных на территории Российской Федерации, на имя лица, подавшего возражение;

- в гражданском обороте на территории Российской Федерации товарный знак «ИРБИС» используется для маркировки товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых он зарегистрирован, а именно в качестве названия гербицида – химического вещества, применяемого для борьбы с однолетними злаковыми сорняками в посевах ячменя и пшеницы;

- использование товарного знака в отношении разработанных лицом, подавшим возражение, товаров осуществляется его ключевым партнером и аффилированным лицом – Обществом с ограниченной ответственностью «СОЮЗАГРОХИМ», являющимся одним из самых динамично развивающихся производителей высококачественных средств защиты растений на рынке Российской Федерации;

- лицо, подавшее возражение, и ООО «СОЮЗАГРОХИМ» осуществляют тесное и плодотворное сотрудничество друг с другом в вопросах разработки, производства и дальнейшей реализации пестицидов на российском рынке; указанные компании являются аффилированными лицами;

- гербициды «ИРБИС» активно реализуются на территории Российской Федерации на протяжении шести лет – начиная с 2011 года;

- ежегодно между ООО «СОЮЗАГРОХИМ» и третьими компаниями (покупателями) заключаются договоры поставок средств защиты растений, в том числе поставок гербицидов «ИРБИС»;

- ООО «СОЮЗАГРОХИМ» как производитель продукции для целей ее реализации и рекламы ежегодно выпускает каталоги;

- ООО «СОЮЗАГРОХИМ» является постоянным участником специализированных выставок в сфере сельского хозяйства, на которых осуществляет рекламу собственной продукции, заключает договоры на ее реализацию со многочисленными участниками рыночных отношений, активно занимается продвижением брендов, в том числе и товарного знака «ИРБИС»;

- в 2014 году ООО «СОЮЗАГРОХИМ» приняло участие в 21-й международной агропромышленной выставке «ЮГАГРО-2014» в городе Краснодар, на которой, в частности, была выставлена продукция, маркированная товарным знаком «ИРБИС»; в 2015 году ООО «СОЮЗАГРОХИМ» приняло участие в IV межрегиональной агропромышленной выставке «День Воронежского поля – 2015» в Воронежской области, на которой также были представлены гербициды «ИРБИС»;

- товарный знак «ИРБИС» самым активным образом используется на российском рынке для индивидуализации товаров 05 класса МКТУ (в частности, гербицидов), является известным и широко узнаваемым брендом, обладающим очень сильной различительной способностью, вследствие чего создается реальная опасность смешения товарного знака «ИРБИС» и оспариваемого товарного знака «ИБИС» потребителями, что негативным образом может отразиться на деловой репутации лица, подавшего возражение, и его партнера-производителя (ООО «СОЮЗАГРОХИМ»);

- учитывая высокую степень различительной способности (изначальную и приобретенную) товарного знака «ИРБИС», а также высокую степень сходства до степени смешения сравниваемых товарных знаков и идентичность товаров, для

которых они зарегистрированы, существует реальная угроза смешения в глазах потребителей соответствующих товаров 05 класса МКТУ в случае их маркировки сравнимаемыми товарными знаками.

На основании изложенного в возражении выражена просьба о признании недействительным предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 579758 в отношении всех товаров, перечисленных в перечне свидетельства.

К возражению приложены следующие материалы:

(1) распечатка сведений из каталога пестицидов;

(2) сведения об участниках ООО «СОЮЗАГРОХИМ» и лица, подавшего возражение;

(3) выписки сведений из единого государственного реестра юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) в отношении ООО «СОЮЗАГРОХИМ» и лица, подавшего возражение;

(4) копии договоров купли-продажи и поставок товаров от 24.11.2011, 21.12.2011, 08.08.2012, 19.09.2013, 03.02.2014, 24.02.2015, 19.03.2015, 11.04.2016, 29.11.2016, 16.01.2017, спецификаций к ним, товарных накладных, платежных поручений;

(5) каталоги продукции ООО «СОЮЗАГРОХИМ», 2012, 2013, 2014, 2015, 2016, 2017 гг.;

(6) распечатки из сети Интернет, фотографии с выставки, фотографии продукции, диплом ООО «СОЮЗАГРОХИМ» об участии в выставке.

Правообладатель, в установленном порядке ознакомленный с поступившим возражением, представил отзыв по его мотивам, содержащий следующие доводы:

- оспариваемый товарный знак состоит из четырех букв, товарный знак лица, подавшего возражение, из пяти букв, за счет чего сравниваемые знаки имеют различную фонетическую длину, которая максимально очевидна с учетом незначительного числа букв;

- в слове «ИБИС» два слога, четыре буквы и четыре звука, ударение падает на первый слог «И»;

- в слове «ИРБИС» два слога, пять букв и пять звуков, ударение падает на первый слог «ИР»;

- очевидно, что один из двух слогов в сравниваемых словах отличается, при этом различны начальные и ударные слоги;

- звук «Р» в слове «ИРБИС» стоит в сильной позиции, под ударением, за счет чего отчетливо произносится, не проглатывается и не произносится ослабленно или кратко;

- оспариваемый товарный знак «ИБИС» имеет ритмичное и мягкое звучание;

- сравниваемые знаки имеют различную визуальную длину;

- позиция лица, подавшего возражение, о смысловом сходстве сравниваемых товарных знаков противоречит установленным критериям оценки сходства обозначений: наличие у обозначения смыслового значения (или, наоборот, отсутствие такового) может способствовать признанию сравниваемых обозначений несходными, например, «КРОН» (мифический герой, титан; разновидность краски) – «КРОНА» (часть растения; денежная единица; монета);

- смысловой критерий может выступать в качестве самостоятельного признака, на основании которого может быть сделан вывод о несходстве словесных обозначений в целом;

- «ИБИС» – птица южных стран отряда голенастых с оголенными местами на голове и горле (Священный ибис – вид ибиса, в Древнем Египте считавшийся священным), Энциклопедический словарь, 2012 г., в египетской мифологии означает душу, устремление, упорство, символ мудрости;

- «ИРБИС» – хищное млекопитающее семейства кошачьих; снежный барс (Ефремова, Толковый словарь Ефремовой, 2012 г.), снежный барс символизирует силу, власть и благородство, является символом многих азиатских городов, изображен на гербе города Алма-Ата, а также Татарстана и Хакасии, является официальным символом Казахстана;

- восприятие товарных знаков зависит от тех ассоциативных связей, которые актуализируются обозначениями в сознании потребителя;

- рассматриваемые обозначения не являются синонимами или антонимами, взаимозаменяемыми или дополняемыми понятиями; у них отсутствует смысловое подобие, смысловая близость или смысловая противоположность; они вызывают различные ассоциативные образы: ИБИС – птица, ИРБИС – зверь;

- оба слова широко используются в языковом фонде и известны среднестатистическому потребителю, широко представлены в общедоступном источнике информации – сети Интернет;

- образ, стоящий за его словесным воплощением, возникает у потребителя именно при фонетическом и визуальном восприятии слова, содержащего признаки этого образа, как бы ни был близок буквенный состав слов, они несут разную информацию и, соответственно, создают различные ассоциативные образы;

- в отношении аналогичных товаров 05 класса МКТУ имеются регистрации товарных знаков со словесными элементами «ИРИС»/«IRIS» по свидетельствам №№ 623065 и 629730, – хотя ирис, как растение, относится к живой природе, также как животные и птицы, это не делает слова «ИРИС», «ИБИС» и «ИРБИС» сходными понятиями;

- аргумент лица, подавшего возражение, о том, что потребитель не вникает в смысловую составляющую товарных знаков, а руководствуется визуальной и фонетической характеристикой, противоречит критериям семантической оценки, при которой семантика может выступать как самостоятельное и достаточное основание для признания знаков несходными;

- товары повседневного спроса – общее название для товаров повседневного потребления широким кругом покупателей, которые стоят относительно дешево и быстро продаются (предметы личной гигиены, мыло, косметика, продукция для чистки зубов и бритва, моющие средства, товары недлительного пользования (посуда из стекла, лампочки, батарейки, продукция из бумаги, продукцию из пластмассы), лекарства, потребительская электроника, упакованные пищевые продукты и напитки);

- промышленные товары или товары производственного назначения – товары, приобретаемые частными лицами или организациями для дальнейшей переработки

или использования в хозяйственной деятельности, главное различие между потребительскими товарами и товарами производственного назначения заключается в цели, для которой приобретают этот товар (<https://pravo.studio/marketing/promyshlennyye-tovaryi-tovaryi.html>);

- рынок товаров промышленного назначения значительно отличается от рынка товаров широкого потребления: на данном рынке меньше покупателей; немногочисленные покупатели крупные; покупатели сконцентрированы географически; спрос на товары промышленного назначения вторичен и определяется спросом на товары широкого потребления; спрос на товары промышленного назначения не эластичен, резко колеблется; покупатели – профессионалы (<http://www.grandars.ru/student/ekonomicheskaya-teoriya/tovary-promyshlennogo-naznacheniya.html>);

- рассматриваемые товары не являются товарами широкого потребления, повседневного спроса, приобретаемыми без разбора широким кругом потребителей через розничные сети, они являются промышленными товарами, производственно-технического назначения, приобретаются немногочисленными крупными покупателями-специалистами хозяйств, оптом на основании заключенных договоров и являются товарами длительного пользования и узкоспециального назначения;

- ООО «Агрохим-XXI» имеет шесть региональных представительств, менеджеры которых – специалисты по агрономии, занимаются продвижением и продажей продукции, предлагая ее непосредственному потребителю;

- лицо, подавшее возражение, осуществляет реализацию продукции на договорной основе;

- характер рассматриваемых товаров сводит к незначительной возможности смешения товарных знаков;

- ООО «АНПП «АГРОХИМ-XXI» в 2016 году осуществило в Министерстве сельского хозяйства Российской Федерации государственную регистрацию агрохимиката под торговым наименованием «ИБИС» и имеет соответствующие

свидетельства о государственной регистрации № 1255 от 26.10.2016 «Ибис 100, КЭ» и № 1256 от 26.10.2016 «Ибис, ЭМВ»;

- деятельность ООО «АНПП «АГРОХИМ-XXI» и ООО «Агрохим-XXI» ведется на основании соглашения о производстве и продаже пестицидных препаратов № ПП-1/17;

- вопросы государственной регистрации пестицидов и агрохимикатов регулируются приказами Министерства сельского хозяйства Российской Федерации от 09.07.2015 № 294 «Об утверждении Административного регламента Министерства сельского хозяйства Российской Федерации по предоставлению государственной услуги по государственной регистрации пестицидов и (или) агрохимикатов» и от 10.07.2007 № 357 «Об утверждении Порядка государственной регистрации пестицидов и (или) агрохимикатов»;

- согласно статье 3 Федерального закона «О безопасном обращении с пестицидами и агрохимикатами» от 19.07.1997 № 109-ФЗ не допускается продажа пестицидов и агрохимикатов, не внесенных в Государственный каталог пестицидов и агрохимикатов, разрешенных к применению на территории Российской Федерации; граждане и юридические лица, осуществляющие оптовую и розничную торговлю, имеют право приобретать и реализовывать только те пестициды и агрохимикаты, которые прошли государственную регистрацию и были внесены в Государственный каталог пестицидов и агрохимикатов, разрешенных к применению на территории Российской Федерации; торговля пестицидами и агрохимикатами возможна только при наличии сертификата качества изготовителя пестицидов и агрохимикатов, выданного в установленном законом порядке компетентным органом;

- государственная регистрация пестицидов и агрохимикатов – это регистрация, на основании которой федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий организацию регистрационных испытаний и государственную регистрацию пестицидов и агрохимикатов, дает разрешения на производство, применение, реализацию, транспортировку, хранение, уничтожение, рекламу, ввоз в Российскую Федерацию и вывоз из Российской Федерации пестицидов и агрохимикатов;

- агрохимикат вносится в Государственный каталог пестицидов и агрохимикатов, разрешенных к применению на территории Российской Федерации; данный каталог ведет уполномоченный федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий организацию регистрационных испытаний и государственную регистрацию пестицидов и агрохимикатов;

- документы на регистрацию агрохимиката «ИБИС», зарегистрированного в качестве оспариваемого товарного знака готовило лицо, подавшее возражение, на основании договора с ООО «АНПП «АГРОХИМ-XXI» № УП-14/01-22/01 от 22.01.2013, в договоре регистрируемые пестициды были указаны под торговым наименованием «ИБИС»;

- лицо, подавшее возражение, с 2013 года знало о том, что правообладатель оспариваемого знака после регистрации пестицида «ИБИС» введет его в гражданский оборот;

- как следует из факта подачи возражения, лицо, подавшее возражение, предполагает, что наименование его агрохимиката «ИРБИС» сходно до степени смешения с регистрируемым наименованием «ИБИС», что может в дальнейшем создать неблагоприятную для ООО «Агрохим-XXI» ситуацию;

- возражений со стороны лица, подавшего возражение, не поступало, оплата по договору от правообладателя им была получена, что можно рассматривать как согласие на использование спорного наименования;

- действия по созданию препятствий к добросовестному введению в оборот торгового наименования агрохимиката, прошедшего с участием лица, подавшего возражение, все необходимые регистрации в соответствии с действующим законодательством, и выразившиеся в оспаривании правовой охраны товарного знака по свидетельству № 579758, являются заведомо недобросовестными (злоупотребление правом) с намерением причинить вред другому лицу, а также нарушающими принципы разумности и добросовестности гражданских правоотношений;

- в случае признания недействительным предоставления правовой охраны оспариваемому товарному знаку, изъятие продукции, возврат ее производителю и

необходимость получения регистрации нового торгового наименования агрохимиката причинят значительный материальный ущерб правообладателю оспариваемого товарного знака;

- правообладатель оспариваемого товарного знака – ООО «АГРОХИМ-XXI» – российская компания по производству и продаже химических средств защиты растений, один из лидеров российского рынка пестицидов, имеет региональные представительства в Липецке, Воронеже, Ставрополе, Новоалександровске, Краснодаре, Казани, компания представляет для сельскохозяйственных товаропроизводителей высокоэффективные современные средства защиты растений, отвечающие самым взыскательным требованиям по экологии и экономике страны;

- правообладатель, также, как и лицо, подавшее возражение, является постоянным участником специализированных выставок (в июне 2016 года принимал участие в выставке «ЮГАГРО», г. Краснодар, где представлял препарат «ИБИС»);

- информация о препарате «ИБИС» была размещена в журнале «Защита и карантин растений», «Прогноз фитосанитарного состояния сельскохозяйственных культур Ставропольского края на 2017 г. и системы защитных мероприятий», присутствует в различных каталогах пестицидов и агрохимикатов;

- утверждение лица, подавшего возражение, о широкой узнаваемости товарного знака «ИРБИС» и его известности является необоснованным.

На основании изложенного правообладателем выражена просьба об отказе в удовлетворении возражения.

К отзыву приложены следующие материалы:

(7) распечатки сведений о товарных знаках со словесными элементами «ИРИС» и «IRIS» по свидетельствам №№ 623065, 629730;

(8) сведения из ЕГРЮЛ в отношении ООО «Агрохим-XXI»;

(9) копии договоров поставок от 04.04.2017, 23.03.2017, 19.04.2017, 21.12.2016 спецификаций к ним, платежных поручений, товарных накладных;

(10) копии свидетельств о государственной регистрации агрохимикатов № 1255 от 26.10.2016 «Ибис, ЭМВ», № 1256 от 26.10.2016 «Ибис 100, КЭ»;

(11) копии соглашения о производстве и продаже пестицидных препаратов № ПП-1/17 от 16.09.2016, актов;

(12) копии договора № УП-14/01-22/01 от 22.01.2013 между ООО «АГРУСХИМ» и ООО «АНПП «АГРОХИМ-XXI», актов;

(13) распечатки из сети Интернет;

(14) копии договора (выдержка) на участие в выставке «ЮГАГРО-2016», платежных поручений;

(15) копии рекламных материалов, счета, платежного поручения;

(16) выдержки из каталогов пестицидов «Агрохим-XXI», 2017 г.;

(17) выдержка из Ежегодного каталога пестицидов и агрохимикатов, разрешенных к применению на территории Российской Федерации, 2017 г.;

(18) копия ведомости по остаткам на всех складах по всем юридическим лицам в отношении препарата «ИБИС»;

(19) сведения из ЕГРЮЛ в отношении Ассоциации «АГРОХИМИЯ».

Лицом, подавшим возражение, на заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 02.04.2018, были представлены дополнительные материалы, а именно:

(20) копии договоров ООО «АГРУСХИМ» с иными лицами, касающихся регистрации пестицидов;

(21) распечатка прайс-листа на 2016 год с сайта <http://agrochim-xxi.ru>;

(22) сведения о домене agrochim-xxi.ru.

Правообладателем дополнительно представлены следующие доводы:

- дополнительно представленные лицом, подавшим возражение, договоры свидетельствуют о том, что оно осуществляет деятельность, связанную с государственными регистрационными испытаниями химических средств защиты растений;

- аналогичный договор был между сторонами настоящего спора в отношении препарата «ИБИС», исполнение которого можно рассматривать как согласие ООО «АГРУСХИМ» на последующее за регистрацией в качестве агрохимиката введение продукции с использованием наименования «ИБИС» в оборот;

- согласно пункту 2.2 договора между сторонами настоящего спора, ООО «АГРУСХИМ» не имеет право отзываться регистрационное свидетельство на препарат после его получения при условии выплаты стороной договора-правообладателем вознаграждения;

- оспаривание товарного знака фактически означает отзыв свидетельства о государственной регистрации пестицида, поскольку изменение наименования препарата ведет к необходимости получения нового свидетельства;

- что касается представленных лицом, подавшим возражение, распечаток, касающихся реализации правообладателем продукции «ИРБИС», то стороны спора имели соглашение № ПП-1/13 от 25.10.2012 на производство и продажу различных препаратов, в том числе «ИРБИС», который производится в Китае.

Дополнительно правообладателем представлены следующие материалы:

(23) копии соглашения по производству и продаже препаратов № ПП-1/13 от 25.10.2012 с приложениями и платежными поручениями;

(24) копии грузовых таможенных деклараций, гарантийных писем ООО «АГРУСХИМ» и ООО «АГРус», свидетельства о государственной регистрации агрохимиката.

На заседании коллегии по рассмотрению возражения, состоявшемся 04.06.2018, сторонами представлены дополнительные материалы.

Правообладателем приобщены следующие документы:

(25) Порядок государственной регистрации пестицидов и агрохимикатов, Утвержденный Приказом Министерства сельского хозяйства Российской Федерации;

(26) копии свидетельств о государственной регистрации агрохимикатов;

(27) отчеты по продажам за периоды с 01.01.2018 по 30.06.2018, с 01.01.2017 по 31.12.2017;

(28) копия договора № 792/15 от 27.10.2015 на создание (передачу) научно-технической продукции.

Лицом, подавшим возражение, приобщены следующие документы:

(29) копия протокола осмотра сайтов «agrochim-xxi.ru», «archive.org».

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (01.04.2014) приоритета оспариваемого товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя Кодекс (без учета изменений, внесенных Федеральным законом Российской Федерации от 12.03.2014 № 35-ФЗ, вступивших в силу 01.10.2014) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322 (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 том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

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 (подпункт (а) пункта 14.4.2.2 Правил).

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 (подпункт (б) пункта 14.4.2.2 Правил).

Смысловое сходство определяют 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 (подпункт (в) пункта 14.4.2.2 Правил).

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (подпункт (г) пункта 14.4.2.2 Правил).

Согласно пункту 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Оспариваемый товарный знак «**ИБИС**» представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров «гербициды, инсектициды, пестициды, фунгициды» 05 класса МКТУ.

Предоставление правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 579758 оспаривается в связи с его несоответствием, по мнению лица, подавшего возражение, требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Материалы возражения свидетельствуют о том, что лицо, его подавшее, является правообладателем товарного знака «ИРБИС» по свидетельству № 372107, зарегистрированного в отношении товаров 05 класса МКТУ, в связи с чем коллегия

усматривает заинтересованность в подаче возражения, предусмотренную пунктом 2 статьи 1513 Кодекса.

Противопоставленный в возражении товарный знак по свидетельству № 372107 представляет собой словесное обозначение «**ИРБИС**», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана данного товарного знака действует на территории Российской Федерации с приоритетом от 09.01.2008 в отношении товаров «препараты для защиты растений; гербициды; инсектициды; пестициды; фунгициды» 05 класса МКТУ.

Анализ оспариваемого товарного знака с точки зрения его соответствия требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Фонетически оспариваемый товарный знак воспроизводится как [И-БИС], противопоставленный в возражении товарный знак – [ИР-БИС].

Сравниваемые слова отличаются лишь одной буквой, обуславливая сходство звучания начальных частей обозначений [И]-[ИР] и тождество звучания их конечных частей [БИС].

Вместе с тем сравниваемые слова являются короткими (4 и 5 звуков), что обуславливает важность имеющих при их произношении различий. Так, первые слоги сравниваемых слов различны по звуковому составу: [ИР] и [И]. При этом существенным в данном случае является тот факт, что отличающийся звук [Р] является по своей природе звонким, не имеющим «глухой» пары, отчетливо произносимым, что приводит к формированию, в случае со словом «ИРБИС» качественно иного слога.

Таким образом, несмотря на наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях и одинаковое число слогов, различный характер первого слога с учетом короткой длины сравниваемых слов, позволяет их различать.

Что касается анализа графического сходства сравниваемых обозначений, то в данном случае имеют место такие признаки графического сходства как использование одинаковых букв одного алфавита. Вместе с тем, роль графического

критерия не может быть признана определяющей ввиду того, что в обоих случаях отсутствует какая-либо графическая проработка обозначений.

В отношении смыслового сходства необходимо отметить следующее.

Сравниваемые слова являются значимыми, обнаруживаются в большинстве словарных источников, их смысловые значения не оспариваются сторонами спора.

Так, «ИБИС» – это птица южных стран отряда голенастых с оголенными местами на голове и горле, длинноногая птица, похожая на аиста, живущая в теплом климате, болотная птица отряда аистообразных с длинными ногами и длинным загнутым клювом, обитающая в теплых странах (обычно близ воды) (см. источники сторон спора, словари Ожегова, Ушакова, Ефремовой, <https://dic.academic.ru>).

В свою очередь, «ИРБИС» – это крупное хищное млекопитающее семейства кошачьих, снежный барс (см. источники сторон спора, словари Ожегова, Ефремовой, <https://dic.academic.ru>).

Очевидно, что сравниваемые слова имеют совершенно разное смысловое значение, поскольку обозначают разные понятия, не формируют сходные образы, не воспринимаются как сходные идеи.

Следует отметить, что смысловой критерий, в отличие от фонетического и визуального, может выступать в качестве самостоятельного и обуславливать различие сравниваемых словесных обозначений друг с другом в целом.

Что касается довода лица, подавшего возражение, относительно сходных смысловых ассоциаций, вызываемых словами «ИБИС» и «ИРБИС» ввиду того, что они называют представителей животного мира, то он представляется субъективным и поэтому неубедительным.

Сравниваемые слова называют совершенно разных животных, их фонетические особенности не могут влиять на формирование сходных смысловых образов. Как справедливо отмечено правообладателем в примере со словом «ИРИС», слова «ИРИС» и «ИБИС», а также «ИРИС» и «ИРБИС» имеют отличие в одну букву, но называют разные понятия и потому не могут быть признаны сходными в смысловом отношении (аналогично можно привести примеры слов «крон» и «крона», «глаз» и «сглаз», «рост» и «пост», «сера» и «сфера» и т.д.).

Коллегия полагает, что позиция лица, подавшего возражение, озвученная в ходе заседания коллегии по рассмотрению возражения, о том, что слово «ИРБИС» более известно потребителям, а слово «ИБИС», ввиду малой известности его значения, может быть воспринято как то же, что и «ИРБИС», представляется надуманной: слово «ИБИС» не является архаизмом, и, несмотря на снижение популяции ибисов, данный представитель живой природы существует на сегодняшний день. У коллегии нет никаких оснований для вывода о неизвестности российским потребителям слова «ИБИС», являющегося лексической единицей национального языка.

Таким образом, сравниваемые обозначения не сходны по смысловому признаку сходства словесных обозначений, имеют значительное фонетическое отличие, что в совокупности свидетельствует об отсутствии их ассоциирования друг с другом в целом.

Следует отметить, что вышеприведенный анализ, свидетельствующий об отсутствии сходства сравниваемых обозначений, основан на положениях Правил с учетом применяющихся на сегодняшний день методических подходов. Указанное подтверждается сведениями Госреестра, в котором сосуществуют товарные знаки, включающие словесные элементы «ИБИС» и «ИРБИС», зарегистрированные на имя разных лиц, например, в отношении услуг 38 класса МКТУ (свидетельства №№ 593231 и 395403), услуг 42 класса МКТУ (свидетельства №№ 475972 и 211106).

Что касается однородности товаров, перечисленных в перечнях сравниваемых регистраций, то они являются однородными, поскольку совпадают, что не оспаривается правообладателем.

На основании изложенного следует заключить, что товарные знаки «ИБИС» и «ИРБИС» по свидетельствам №№ 579758 и 372107 не являются сходными до степени смешения.

В отношении иных обстоятельств, способных оказать влияние на вывод о вероятности смешения сравниваемых товарных знаков, коллегией установлено следующее.

В возражении отмечено об известности противопоставленного товарного знака «ИРБИС», которая обуславливает вероятность восприятия товаров, маркированных оспариваемым товарным знаком «ИБИС», как происходящих от лица, подавшего возражение.

В подтверждение указанного довода с возражением представлены материалы (1) - (6), которые свидетельствуют об осуществлении лицом, подавшим возражение, совместно с ООО «СОЮЗАГРОХИМ» деятельности на российском рынке пестицидов и агрохимикатов.

Вместе с тем, товарный знак «ИРБИС» является одним из наименований широкой линейки товаров, предлагаемых к продаже ООО «СОЮЗАГРОХИМ». В частности, в каталогах (5) представлены препараты, имеющие следующие наименования: БАРС, ДОПИНГ, РОМУЛ, МАУЗЕР, НАРИС, АЛЬКАСАР, ЗЛАКОСУПЕР и др. Из представленных с возражением материалов не усматривается, что гербицид «ИРБИС» существенным образом выделяется из номенклатуры товаров, предлагаемых к продаже ООО «СОЮЗАГРОХИМ».

Сам факт использования данного обозначения не является достаточным основанием для установления его известности в отношении товаров лица, подавшего возражение.

Таким образом, приведенные в возражении доводы относительно высокой различительной способности противопоставленного товарного знака не могут быть признаны убедительными.

Что касается новых доводов и материалов, представленных лицом, подавшим возражение, 02.04.2018 и 04.06.2018 (21), (22) и (29), касающихся предложений к продаже правообладателем препаратов «ИРБИС», наряду с препаратами «ИБИС», то, согласно пояснениям правообладателя, стороны спора были связаны соглашением, касающимся реализации правообладателем агрохимикатов, в том числе имеющих наименования «ИРБИС» и «ИРБИС 100».

В частности, в материалы дела представлена копия соглашения по производству и продаже препаратов № ПП-1/13 от 25.10.2012 (23), согласно которому лицо, подавшее возражение, предоставляет правообладателю право

производить, упаковывать и реализовывать ряд препаратов, в том числе «ИРБИС» и «ИРБИС 100».

При этом пунктом 2.4 соглашения (23) предусмотрено, что лицо, подавшее возражение, принимает меры для регистрации новых торговых марок, а стороны заключают дополнительное соглашение, в котором прописывают обязательства правообладателя по использованию этих марок в течении не менее трех лет.

Иными словами, стороны спора сотрудничали в части производства и продажи указанных препаратов, и данное сотрудничество носило долгосрочный характер.

Следует отметить, что дополнительное соглашение, упомянутое в пункте 2.4 соглашения (23) в материалы дела представлено не было.

Однако, факт осуществления правообладателем деятельности по поставке в Российскую Федерацию препарата «ИРБИС» с ведома лица, подавшего возражение, подтверждается гарантийным письмом от 29.12.2015 № 417-А/15, а также таможенной декларацией от 01.04.2016, содержащей ссылку на контракт, упомянутый в гарантийном письме ООО «АГРУСХИМ» (24).

Таким образом, довод лица, подавшего возражение, о том, что предложения к продаже препарата «ИРБИС» правообладателем осуществлялись без разрешения лица, подавшего возражение, не соответствует материалам, представленным в дело.

Более того, лицо, подавшее возражение, на основании соглашения № УП-14/01-22/01 от 22.01.2013 (12) являлось непосредственным исполнителем в части подготовки документов и оформления регистрации агрохимиката «ИБИС» в Министерстве сельского хозяйства Российской Федерации, следовательно, знало о намерениях правообладателя осуществлять деятельность с использованием наименования, зарегистрированного в качестве оспариваемого товарного знака, однако, не имело каких-либо возражений на этот счет.

Резюмируя изложенное, в данном случае у коллегии нет оснований для учета каких-либо дополнительных обстоятельств, способных оказать влияние на вывод о вероятности смешения сравниваемых товарных знаков.

Следовательно, на основании установленного выше несходства сравниваемых товарных знаков, предоставление правовой охраны оспариваемому товарному знаку

не может быть признано несоответствующим требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 10.01.2018, оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству № 579758.