

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с Правилами подачи возражений и заявлений и их рассмотрения в Палате по патентным спорам, утвержденными приказом Роспатента от 22.04.2003 за № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 12.02.2009, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "ЕВРОЭКСПО", г. Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 27.11.2008 о государственной регистрации товарного знака (знака обслуживания) (далее – решение Роспатента) по заявке № 2007712378/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2007712378/50 с приоритетом от 27.04.2007 заявлено на регистрацию на имя заявителя в отношении товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне. Регистрация знака испрашивается в следующем цветовом сочетании: "белый, красный, серый".

Согласно приведенному в заявке описанию "товарный знак является изобразительным и представляет собой стилизованный рисунок шара и устремленного вперед и вверх человека".

Решением Роспатента 27.11.2008 заявленное обозначение зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении части товаров 16 и части услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне. В отношении другой части товаров 16 и части услуг 35, 41 классов МКТУ заявленному обозначению отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака. Решение Роспатента основано на заключении по результатам экспертизы, мотивированном несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение обосновано следующими доводами:

1. заявленное обозначение сходно до степени смешения с изобразительным товарным знаком по свидетельству № 183859 с приоритетом от 18.06.1998 (срок действия регистрации продлен до 18.06.2018), а также с изобразительным элементом комбинированных товарных знаков по свидетельствам № 349586, 349587 с приоритетом от 23.11.2005;
2. правообладателем товарного знака по свидетельству № 183859 является Закрытое акционерное общество «Торговая компания Вимм-Билль-Данн», г. Москва. Правообладателем товарных знаков по свидетельствам № 349586, 349587 является Закрытое акционерное общество «М.С.И. Фертрибс», г. Москва;
3. правовая охрана товарному знаку по свидетельству № 183859 предоставлена в отношении услуг 35, 42 классов МКТУ, которые являются однородными заявленным услугам 35 класса МКТУ. Правовая охрана товарным знакам по свидетельствам № 349586, 349587 предоставлена в отношении товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ, которые являются однородными заявленным товарам 16 и услугам 35, 41 классов МКТУ.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 12.02.2009 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента по следующим причинам:

- заявленное обозначение не сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками по свидетельствам № 183859,

349586, 349587 в отношении однородных товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ.

На основании изложенного заявителем была выражена просьба о государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (знака обслуживания) в отношении первоначально испрашиваемого объема притязаний товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в перечне заявки № 2007712378/50.

Заявителем представлено ходатайство за № 200/ТЗ от 20.05.2009, в котором изложена просьба о переносе даты заседания коллегии на более поздний срок. Просьба мотивирована тем, что заявителем подано возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 349586, а также повторно рассматривается возражение против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 349587. В удовлетворении данного ходатайства было отказано коллегией Палаты по патентным спорам по следующим основаниям. Исходя из пункта 2 статьи 1248 Кодекса и пункта 1.6 Правил ППС, Палата по патентным спорам рассматривает, в частности, возражения на решение экспертизы заявленного обозначения по заявке на регистрацию товарного знака в административном порядке. В этой связи при рассмотрении такого рода возражений Палатой по патентным спорам оценивается правомерность принятого решения с учетом обстоятельств, существовавших на момент принятия возражения к рассмотрению. Правовая охрана противопоставленных товарных знаков в отношении однородных товаров и услуг является действующей как на момент принятия возражения к рассмотрению (12.03.2009), так и на дату проведения заседания коллегии. Таким образом, наличие поданных возражений против предоставления

правовой охраны товарным знакам № 349586, 349587 не является объективной причиной для переноса заседания коллегии.

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (27.04.2007) поступления заявки № 2007712378/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями от 11.12.2002 (далее — Закон) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за № 4322 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (если заявки на них не отозваны) или 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 требованиями пункта 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.

В соответствии с требованиями пункта 14.4.2.3 Правил изобразительные обозначения сравниваются:

- с изобразительными обозначениями;

- с объемными обозначениями;
- с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

Сходство изобразительных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- внешняя форма;
- наличие или отсутствие симметрии;
- смысловое значение;
- вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.);
- сочетание цветов и тонов.

Перечисленные признаки могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки. При установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю.

Заявленное обозначение по заявке № 2007712378/50 является изобразительным и представляет собой стилизованное изображение человечка в прыжке, выполненное на фоне шара серого цвета. Изображение человечка выполнено красным цветом в сочетании с белым цветом. Левая рука человечка поднята вверх, левая нога согнута в колене. Правая рука опущена вниз.

Регистрация обозначения испрашивается в цветовом сочетании: "белый, красный, серый" в отношении товаров 16, услуг 35, 41 классов МКТУ, указанных в заявке № 2007712378/50.

Противопоставленный товарный знак (1) по свидетельству № 183859 с приоритетом от 18.06.1998 является изобразительным и представляет собой стилизованное изображение человечка с поднятыми вверх руками на фоне природы. Левая нога человечка согнута в колене. Изображение человечка выполнено на фоне лучей солнца, катящегося к горизонту, и схематически изображенного поля и леса. Правовая охрана противопоставленного знака (1) действует, в том числе в отношении услуг 35, 42 класса МКТУ, указанных в перечне.

Противопоставленный товарный знак (2) по свидетельству № 349586 с приоритетом от 23.11.2005 является комбинированным. Изобразительная часть представлена схематическим изображением человечка без головы, с устремленной вверх правой рукой, правая нога согнута в колене. Словесная часть представлена совокупностью слов «SPA & HEALTH, Moscow», которые расположены под изобразительной частью и исключены из самостоятельной правовой охраны. Вся словесная часть знака (2) исполнена стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Слова «SPA» и «HEALTH» и первая буква слова «Moscow» выполнены заглавными буквами, остальные буквы слова «Moscow» выполнены строчными. Правовая охрана предоставлена знаку (2) в отношении товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ в следующем цветовом сочетании: «зеленый, белый, черный».

Противопоставленный товарный знак (3) по свидетельству № 349587 с приоритетом от 23.11.2005 является комбинированным. Изобразительная часть представлена схематическим изображением человечка без головы, с

устремленной вверх правой рукой, правая нога согнута в колене. Словесная часть представлена совокупностью слов «LUXURY LEISURE Moscow», которые расположены под изобразительной частью и исключены из самостоятельной правовой охраны. Вся словесная часть знака (3) исполнена стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Слова «LUXURY» и «LEISURE» и первая буква слова «Moscow» выполнены заглавными буквами, остальные буквы слова «Moscow» выполнены строчными. Правовая охрана представлена знаку (3) в отношении товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ в следующем цветовом сочетании: «фиолетовый, белый, черный».

Товары 16 и услуги 35, 41 класса МКТУ заявленного обозначения и товары 16, услуги 35, 41, 42 классов МКТУ противопоставленных знаков (1-3) имеют одинаковое назначение, соотносятся между собой как род-вид (продукция печатная, издательские услуги и услуги рекламного характера, выставочной деятельности, организации и проведения конференций, семинаров), имеют один и тот же круг потребителей, что позволяет признать их однородными и в данном случае заявителем не оспаривается.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного знака (1) показал их различие по внешним контурам, смысловому значению, а также сочетанию цвета. В заявлном обозначении изображение человечка с поднятой вверх левой рукой исполнено на фоне шара, в то время как в знаке (1) человечек изображен на фоне лучей солнца, скрывающегося за горизонт, поля и леса. Руки человечка в знаке (1) распостерты вверх, навстречу солнечным лучам, а левая нога согнута в колене. Таким образом, формируется совершенно иной смысловой образ знака (2), а именно, человечка, который как бы пританцовывает, радуясь окружающей его природе. Смысловое же значение заявленного обозначения

заключается в том, что человечек выполняет прыжок, с поднятой вверх левой рукой. Кроме того, необходимо отметить, что отличие рассматриваемого обозначения и знака (2) заключается также в цветовом сочетании, поскольку знак (2) зарегистрирован в черно-белых тонах, тогда как заявленное обозначение выполнено в бело-красно-сером цветовом сочетании.

Таким образом, вывод о сходстве до степени смешения заявленного обозначения и противопоставленного знака (1) является ошибочным, поскольку они не ассоциируются друг с другом.

Вместе с этим, анализ на тождество и сходство заявленного обозначения и противопоставленных знаков (2,3) показал следующее.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных знаков (2,3) показал, что они имеют одинаковое смысловое значение (человечек в прыжке). Вид и характер изображений также совпадает – человечек исполнен стилизованным. Отсутствие головы у человечка в противопоставленных знаках (2,3), а также его пространственный разворот в другую сторону не приводит к отсутствию сходства. В данном случае речь идет практически о тождественном исполнении изобразительного элемента в виде человечка, который выполняет прыжок в левую, либо правую сторону, и его расположение в пространстве не приводит к качественно иному визуальному восприятию.

Проведенный анализ позволяет сделать вывод о сходстве в целом заявленного обозначения и противопоставленных знаков (2,3). Следовательно, заявленное обозначение и противопоставленные знаки (2,3) ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Признание коллегией Палаты по патентным спорам отсутствия сходства до степени смешения заявленного обозначения и

противопоставленного знака (1) не приводит к иному решению в силу сходства рассматриваемого обозначения и знаков (2,3).

Таким образом, вывод, указанный в решении Роспатента, о признании заявленного обозначения для товаров 16 и услуг 35, 41 классов МКТУ как несоответствующего требованиям пункта 1 статьи 7 Закона является правомерным.

В соответствии с изложенным, Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 12.02.2009, оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 27.11.2008.**