

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  возражения  заявления

Коллегия в порядке, установленном Гражданским кодексом 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, рассмотрела поступившее 23.05.2018 возражение Общества с ограниченной ответственностью «Оберон оборудование», г. Иркутск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2016739250 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2016739250 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 21.10.2016 на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой



комбинированное обозначение со словесными элементами «Farmer's» и «Aloe Vera», выполненными буквами латинского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 16.02.2018 об отказе в государственной регистрации товарного знака, мотивированное в заключении по результатам экспертизы

несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 3 и 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что словесный элемент «Aloe Vera» является неохраняемым, поскольку указывает на состав приведенных в заявке товаров, и способен ввести в заблуждение потребителя относительно состава товаров «оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое», поскольку они не могут иметь в своем составе алоэ.

В данном заключении также указано, что заявленное обозначение способно ввести в заблуждение потребителя относительно места нахождения изготовителя товаров и места их происхождения, так как оно включает в себя иероглифику корейского языка, а заявитель находится в Российской Федерации.

Кроме того, указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ с товарным



знаком по свидетельству № 626338 ( ) и со знаком по



международной регистрации № 977547 ( ), охраняемыми на территории Российской Федерации на имя других лиц и имеющими более ранние приоритеты.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 23.05.2018 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 16.02.2018.

Доводы возражения сводятся к тому, что словесный элемент «Aloe Vera» не будет вводить потребителя в заблуждения относительно пива, так как в его производстве предположительно может использоваться в качестве добавки алоэ, а иероглифы являются всего лишь изобразительными элементами, никак не указывающими на то или иное определенное место производства товаров.

При этом в возражении указывается на то, что заявленное обозначение и противопоставленные знаки не являются сходными, так как они отличаются

количеством слов, слогов, звуков и букв и составом звуков и букв, а также имеют разные смысловые значения ввиду того, что словосочетание «Farmer's Aloe Vera» в составе заявленного обозначения в переводе с английского языка означает «человек, занимающийся выращиванием и уходом за алое верой», причем логическое ударение в нем падает на словесный элемент «Aloe Vera», а словесный элемент «Farmer's» является зависимым.

На основании изложенного в возражении заявителем была выражена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров.

Изучив материалы дела, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (21.10.2016) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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, рег. № 38572, и введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 3 пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 34 Правил в ходе экспертизы заявленного обозначения устанавливается, не относится ли заявленное обозначение к объектам, не обладающим различительной способностью или состоящим только из элементов, указанных в пункте 1 статьи 1483 Кодекса. К обозначениям,

не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, характеризующие товар.

В соответствии с абзацем 1 и подпунктом 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

В соответствии с пунктом 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В соответствии с абзацем 1 и 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.

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 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 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 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов. 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 представляет собой комбинированное обозначение



, в котором доминирует выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита словесный элемент «Farmer's», так как он акцентирует на себе внимание в верхней части знака, с которой, прежде всего, начинается его восприятие в целом, и запоминается легче, чем изобразительные элементы в виде изображений геометрических фигур (окружностей, кривых линий, многоугольников, точек) и неизвестных российскому потребителю иероглифов.

При этом другой словесный элемент «Aloe Vera» занимает обособленное, второстепенное (периферийное) положение в нижней части знака и является, на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, неохраноспособным элементом, который воспринимается лишь как указание на состав товаров (алоэ вера, сок

алоэ – африканского растения из семейства лилейных), что заявителем в возражении никак не оспаривается.

Следовательно, основную индивидуализирующую нагрузку в заявленном обозначении несет исключительно словесный элемент «Farmer's».

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 21.10.2016 испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ, представляющих собой различные безалкогольные напитки и пиво и составы для их изготовления.

Анализ информации в сети Интернет (см. Интернет-порталы «Яндекс» и «Google») показал, что сок алоэ («Aloe Vera») действительно широко используется в производстве безалкогольных напитков для придания им определенных вкусовых характеристик, в силу чего словесный элемент «Aloe Vera», как уже было отмечено выше, является для них неохраноспособным элементом.

Вместе с тем, в сети Интернет коллегией не было обнаружено какой-либо информации об использовании «Aloe Vera» в производстве того или иного пива и оршада (напитка на основе миндального молока). Заявителем также не были представлены какие-либо документы в обоснование его умозрительного довода о возможности нахождения в составе пива сока алоэ.

Исходя из данного фактического обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы о наличии у заявленного обозначения способности ввести в заблуждение потребителя относительно состава товаров «оршад; пиво; пиво имбирное; пиво солодовое», то есть о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса в отношении этих товаров.

Что касается входящих в состав заявленного обозначения иероглифов, то следует отметить, что они в соответствии со сложившейся практикой экспертизы обозначений не подлежат анализу с точки зрения их фонетики или семантики и рассматриваются исключительно как изобразительные элементы, в силу чего никак не могут указывать на то или иное определенное место

производства товаров и, следовательно, не способны ввести в заблуждение потребителя относительно места нахождения заявителя или места происхождения товаров, то есть заявленное обозначение не противоречит требованиям пункта 3 статьи 1483 Кодекса, в свою очередь, именно по данному мотиву.

Кроме того, противопоставленный товарный знак по свидетельству № 626338 с приоритетом от 08.12.2015, представляющий собой



комбинированное обозначение , действительно производит иное общее зрительное впечатление, чем заявленное обозначение, так как не содержит в своем составе тех или иных изобразительных и словесных элементов, которые совпадали бы с элементами заявленного обозначения и обуславливали бы, собственно, сходство сравниваемых знаков в целом.

Так, в частности, доминирующие в их составе словесные элементы «Farmer's» и «ФЕРМЕР» имеют разный состав звуков и разный состав букв, относящихся к разным алфавитам и имеющих совершенно разные (несовпадающие) графические начертания, а изобразительные элементы, очевидно, имеют абсолютно разные смысловые значения (композиция графических элементов в виде стилизованного изображения ленты с этикеткой – стилизованное изображение молочника с коровой на фоне просторов природы).

Исходя из данных обстоятельств, коллегия пришла к выводу об отсутствии у заявленного обозначения сходства с вышеуказанным противопоставленным товарным знаком в отношении однородных товаров, представляющих собой различные безалкогольные напитки и пиво и составы для их изготовления.

Однако, в свою очередь, противопоставленный знак по международной регистрации № 977547 от 23.07.2008 представляет собой комбинированное



обозначение , в котором доминирует выполненный оригинальным крупным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита словесный

элемент «FARMER», так как он акцентирует на себе внимание, занимая центральное положение, и запоминается легче, чем графические элементы в виде овала и стилизованного изображения шляпы, играющие второстепенную роль, служа лишь фоном и декоративным оформлением для доминирующего слова «FARMER».

Данный противопоставленный международный знак охраняется на территории Российской Федерации, в частности, в отношении товаров 32 класса МКТУ «пиво; безалкогольные напитки».

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного знака по международной регистрации № 977547 показал, что они ассоциируются друг с другом в целом в силу совершенно очевидного фонетического сходства доминирующих в их составах соответствующих слов («Farmer's» – «FARMER»), что обуславливается полным фонетическим вхождением слова «FARMER» в слово «Farmer's» с учетом совпадающих звуков и звукосочетаний.

Сходство сравниваемых знаков усиливается еще и за счет того, что указанные слова выполнены буквами одного и того же (латинского) алфавита, то есть имеют крайне близкий состав букв (совпадают 6 букв из 7).

При этом некоторые отличия сравниваемых знаков, а именно по цветовому и шрифтовому исполнению, по количеству слов и букв, по внешней форме изобразительных элементов, играют лишь второстепенную роль при восприятии этих знаков в целом.

Относительно довода возражения о наличии у словосочетания «Farmer's Aloe Vera» определенного смыслового значения, а именно «человек, занимающийся выращиванием и уходом за алоэ верой», и логического ударения в нем именно на словесный элемент «Aloe Vera», следует отметить, что данный словесный элемент, как уже отмечалось выше, занимает обособленное периферийное положение и является неохраноспособным, то есть он не несет основной индивидуализирующей нагрузки и, собственно, не подлежит сравнительному анализу, в то время как доминирующие в сравниваемых знаках

слова «Farmer's» и «FARMER» имеют весьма близкие смысловые значения, поскольку в переводе с английского языка означают, соответственно, «фермерский» («принадлежащий фермеру») и «фермер», то есть в сравниваемых знаках обнаруживается подобие заложенных в них понятий и идей.

Следовательно, они являются сходными и по семантическому критерию сходства сравниваемых обозначений.

При сравнительном анализе заявленного обозначения и противопоставленного знака коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии в целом имеют именно фонетический и семантический факторы, на основе которых и было установлено их сходство в целом. Следует отметить, что для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно, так как соответствующие признаки учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункты 42 и 43 Правил).

Изложенные выше обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что заявленное обозначение и противопоставленный знак по международной регистрации № 977547, несмотря на их отдельные отличия, ассоциируются друг с другом в целом и, следовательно, являются сходными.

Все приведенные в заявке товары 32 класса МКТУ представляют собой различные безалкогольные напитки и пиво и составы для их изготовления, которые являются однородными товарам 32 класса МКТУ «пиво; безалкогольные напитки», для которых охраняется противопоставленный международный знак, так как данные товары либо совпадают, либо соотносятся как вид-род (различные виды безалкогольных напитков и пива относятся к родовым понятиям «пиво; безалкогольные напитки»), либо являются неразрывно связанными друг с другом (составы для изготовления безалкогольных напитков и пива – безалкогольные напитки и пиво), поскольку соответствующие составы предназначены исключительно для изготовления

соответствующих напитков. Вывод экспертизы об однородности этих товаров заявителем в возражении никак не оспаривается.

Таким образом, в результате сопоставления соответствующих перечней товаров усматривается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности вышеуказанных (однородных) товаров 32 класса МКТУ, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые (сходные) знаки, одному производителю. Следовательно, заявленное обозначение и противопоставленный знак по международной регистрации № 977547 являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ.

Принимая во внимание указанные выше обстоятельства, коллегия не располагает какими-либо основаниями, опровергающими вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении всех приведенных в заявке товаров.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 23.05.2018, оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 16.02.2018.**