

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 12.07.2018 возражение Общества с ограниченной ответственностью «Алфит Плюс», Алтайский край (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017704502 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Обозначение по заявке № 2017704502 было заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака с приоритетом от 09.02.2017 на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 30 и 32 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «ФИТОЛ», выполненное буквами русского алфавита.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 08.06.2018 о государственной регистрации товарного знака. Отказ в регистрации товарного знака в отношении части приведенных в заявке товаров 03, 05, 30 и 32 классов МКТУ мотивирован в заключении по результатам экспертизы несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения в отношении однородных товаров 30 и 32 классов МКТУ с товарным знаком «ФИТАЛ FITAL» по свидетельству № 532290 и в отношении однородных товаров 03 и 05 классов МКТУ со знаком «PHYTHEOL» по международной регистрации № 840247, охраняемыми на

территории Российской Федерации на имя других лиц и имеющими более ранние приоритеты.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 12.07.2018 поступило возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 08.06.2018. Доводы возражения сводятся к тому, что сравниваемые знаки отличаются количеством слов, составом звуков и букв, производят разное общее зрительное впечатление и имеют разное смысловое значение, поскольку слово «ФИТОЛ» означает определенное органическое химическое соединение, слово «ФИТАЛ» – персонаж древнегреческой мифологии, а слово «РНУТНЕОЛ» является фантазийным. При этом отмечено, что в перечнях товаров, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые знаки, отсутствуют тождественные товары.

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

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи заявки (09.02.2017) 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 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 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 представляет собой выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита словесное обозначение «ФИТОЛ». Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 09.02.2017 испрашивается в отношении товаров 03, 05, 30 и 32 классов МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 532290 с приоритетом от 15.02.2013 представляет собой словесное обозначение «ФИТАЛ FITAL», выполненное в две строки стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов, причем слово «FITAL» является всего лишь транслитерацией буквами латинского алфавита слова «ФИТАЛ». Данный товарный знак охраняется в отношении товаров 30 и 32 классов МКТУ.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 532290 показал, что они ассоциируются друг с другом в целом в силу наличия у соответствующих сравниваемых слов («ФИТОЛ» – «ФИТАЛ» и «FITAL») одинакового количества слогов (по 2 слога) и звуков (по 5 звуков) и крайне близкого состава звуков (отличие всего лишь в один звук). При этом у данных слов совпадают начальные и конечные звуки, на которых, прежде всего, акцентируется

внимание. Данные обстоятельства обуславливают вывод о сходстве сравниваемых знаков в целом по фонетическому критерию сходства обозначений.

Сходство сравниваемых знаков усиливается еще и за счет наличия у них слов, выполненных одинаковым (стандартным) шрифтом заглавными буквами одного и того же (русского) алфавита («ФИТОЛ» – «ФИТАЛ»).

Вместе с тем, в сравниваемых знаках обнаруживаются и отличия по графическому критерию сходства обозначений, а именно по количеству слов (1 слово – 2 слова) и составу букв (отличие в одну букву в словах «ФИТОЛ» и «ФИТАЛ» и исполнение слова «FITAL» буквами латинского алфавита), но они играют лишь второстепенную роль при восприятии этих знаков, фонетически сходных в целом.

Что касается указанных в возражении смысловых значений у данных слов (определенное органическое химическое соединение – персонаж древнегреческой мифологии), то следует отметить, что они не являются широко известными в этих смысловых значениях среднему российскому потребителю, который будет воспринимать их, скорее всего, исключительно в качестве фантазийных фонетически сходных слов.

При сравнительном анализе заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака коллегия исходила из того, что решающее значение при их восприятии в целом имеет именно фонетический фактор, на основе которого и было установлено их сходство. 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 (пункт 42 Правил).

Изложенные выше обстоятельства позволяют сделать вывод о том, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству № 532290, несмотря на их отдельные отличия, ассоциируются друг с другом в целом и, следовательно, являются сходными.

Приведенные в заявке товары 30 класса МКТУ «цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая; чай; чай со льдом» и товары 30 класса МКТУ «напитки чайные; напитки на основе чая; чай; чай со льдом», для которых охраняется противопоставленный товарный знак по свидетельству № 532290, совпадают («чай; чай со льдом») либо являются, совершенно очевидно, взаимозаменяемыми («цветы или листья, используемые в качестве заменителей чая» – «чай», «напитки чайные», «напитки на основе чая»), соответственно, имеют один круг потребителей, одно и то же назначение (для утоления жажды) и одинаковые условия сбыта (реализуются в одних и тех же отделах магазинов), то есть они являются однородными товарами.

Приведенные в заявке товары 32 класса МКТУ, представляющие собой различные безалкогольные напитки и составы для их изготовления, и товары 32 класса МКТУ «напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; воды газированные», для которых охраняется противопоставленный товарный знак по свидетельству № 532290, совпадают («напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; воды газированные»), соотносятся как вид-род (различные виды безалкогольных напитков – родовое наименование «напитки безалкогольные»), относятся к одной и той же родовой группе товаров (безалкогольные напитки) либо являются неразрывно связанными между собой (составы для изготовления безалкогольных напитков используются исключительно для их изготовления), то есть они являются однородными товарами.

Таким образом, в результате сопоставления соответствующих перечней товаров усматривается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности вышеуказанных (однородных) товаров, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые

(сходные) знаки, одному производителю. Следовательно, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству № 532290 являются сходными до степени смешения в отношении вышеуказанных однородных товаров 30 и 32 классов 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 соответствующей части приведенных в заявке товаров 30 и 32 классов МКТУ.

Вместе с тем, не усматриваются какие-либо основания для отказа в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех остальных товаров, приведенных в заявке, так как противопоставленный знак по международной регистрации № 840247, представляющий собой словесное обозначение «PHYTNEOL», выполненное буквами латинского алфавита, не является сходным с заявленным обозначением, выполненным буквами русского алфавита.

Так, сравниваемые слова «ФИТОЛ» и «PHYTNEOL» имеют совершенно разную визуальную длину, обусловленную разным количеством букв (5 букв – 8 букв), и выполнены, собственно, буквами разных (русского – латинского) алфавитов, которые в своем большинстве не совпадают друг с другом и имеют совершенно разные по своей геометрии начертания, то есть данные слова имеют абсолютно разный состав букв.

При этом неоднозначность прочтения фантазийного слова «PHYTNEOL», в свою очередь, не позволяет усмотреть наличия у него достаточно близкого с заявленным обозначением состава звуков для вывода об их фонетическом сходстве.

Указанные выше обстоятельства позволяют прийти к выводу, что заявленное обозначение, выполненное буквами русского алфавита и предназначенное для индивидуализации товаров российского юридического лица, и противопоставленный знак, выполненный буквами латинского алфавита

и предназначенный для индивидуализации товаров иностранного юридического лица, производят совершенно разное общее зрительное впечатление и, как следствие, никак не ассоциируются друг с другом в целом, то есть они не являются сходными.

Товары 03 и 05 классов МКТУ, предназначенные для индивидуализации заявленного обозначения и противопоставленного знака по международной регистрации № 840247 и представляющие собой различную косметическую, парфюмерную, фармацевтическую, гигиеническую, диетическую и ветеринарную продукцию, являются однородными, поскольку относятся к одним и тем же соответствующим родовым группам товаров.

Однако отсутствие сходства у сравниваемых знаков обуславливает вывод об отсутствии принципиальной возможности возникновения у потребителя представления о принадлежности однородных товаров, для индивидуализации которых предназначены сравниваемые (несходные) знаки, одному производителю.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный знак по международной регистрации № 840247 не являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 03 и 05 классов МКТУ. Следовательно, отсутствуют препятствия на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех приведенных в заявке товаров 03 и 05 классов МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 12.07.2018, изменить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 08.06.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2017704502.