

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой 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 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 08.08.2008 на решение федерального органа исполнительной власти по интеллектуальной собственности об отказе в государственной регистрации товарного знака, принятое по заявке № 2006717977/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2006717977/50 с приоритетом от 30.06.2006 заявлено на регистрацию на имя Общества с ограниченной ответственностью «Авангард», г.Тула (далее - заявитель) в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

В качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «Авангард», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

В результате проведенной экспертизы было установлено, что заявленное обозначение по заявке № 2006717977/50 не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации и не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров 05 и 30 классов МКТУ, в связи с чем 25.04.2008 Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака.

Заключение по результатам экспертизы обосновано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с:

- товарным знаком по свидетельству № 237053 с приоритетом от 25.12.2000, зарегистрированным на имя Закрытого Акционерного Общества «Янтарная комната» в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ;

- с комбинированным товарным знаком по свидетельству № 300475 с приоритетом от 30.08.2004, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Производственная фирма «Авангард» в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

Заявитель выразил несогласие с решением Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам в возражении от 08.08.2008, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель оспаривает правомерность противопоставленной регистрации № 300475 в Палате по патентным спорам, а знак по свидетельству № 237053 заявителем оспаривается по факту неиспользования товарного знака.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отказе в государственной регистрации товарного знака и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения необоснованными.

С учетом даты подачи (30.06.2006) заявки №2006717977/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает Закон Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров», введенный в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г., регистрационный № 4322, введенные в действие с 10.05.2003 (далее – Правила ТЗ).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 7 Закона и пунктом 2.8.1 и пунктом 2.8.2 Правил ТЗ не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию или охраняемыми в Российской Федерации, в том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Регистрация таких обозначений в качестве товарного знака допускается лишь с согласия правообладателя.

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

Словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы (пункт 14.4.2.2 Правил ТЗ).

В соответствии с пунктом 14.4.2.4 Правил ТЗ комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), и смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) и (г) пункта 14.4.2.2 Правил ТЗ.

При установлении однородности товаров, согласно пункту 14.4.3 Правил ТЗ, определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления об их принадлежности одному производителю. Для установления однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта, круг потребителей и другие признаки.

Обозначение по заявке № 2006717977/50 представляет собой словесное обозначение «Авангард», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Предоставление правовой охраны испрашивается в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «Авангард».

Заключение по результатам экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям законодательства основано на наличии ранее зарегистрированных на имя другого лица сходных до степени смешения товарных знаков в отношении однородных товаров.

Противопоставления представляют собой:

- по свидетельству № 300475 комбинированный товарный знак со словесным элементом «Авангард», выполненный буквами русского алфавита, и изобразительными элементами в виде двух изогнутых линий, расположенных в овале, правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ [1];

- по свидетельству № 237053 словесный товарный знак «Авангард», выполненный буквами русского алфавита, правовая охрана предоставлена в отношении товаров 03, 05, 10, 11, 13, 14, 15, 16, 18, 21, 22, 23, 25, 28, 31 и услуг 42 классов МКТУ [2].

Противопоставленный знак [1] является комбинированным, изобразительный элемент выполнен в виде двух изогнутых линий, расположенных в овале. Однако,

основную индивидуализирующую нагрузку в знаке несет словесный элемент «Авангард», который лучше запоминается и именно на нем акцентируется внимание потребителя.

Противопоставленный знак [2], словесный элемент противопоставленного знака [1] и заявленное обозначение являются тождественными фонетически и семантически.

Выполнение словесных составляющих обозначений стандартным шрифтом обуславливает второстепенность графического фактора сходства.

Таким образом, выдвинутые экспертизой противопоставления представляют собой знаки, в основу которых положен фонетически и семантически тождественный словесный элемент «Авангард», что обуславливает ассоциирование знаков и заявленного обозначения в целом.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ, указанных в перечне, которые являются однородными товарам противопоставленных знаков.

В частности позиция 05 класса МКТУ, а именно: хлеб диабетический, в отношении которого испрашивается правовая охрана, однородна данной позиции 05 класса МКТУ противопоставленного знака [1], товары 30 класса МКТУ противопоставленного знака [2] однородны товарам заявленного обозначения.

Учитывая вышеизложенное, коллегия Палаты по патентным спорам, считает решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам, правомерным и не усматривает оснований для признания заявленного обозначения соответствующим требованиям пункта 1 статьи 7 Закона в отношении всех товаров, для которых испрашивается правовая охрана.

Относительно доводов заявителя, касающихся оспариваемых им противопоставлений в Палате по патентным спорам, коллегия отмечает следующее.

Исходя из пункта 2 статьи 1248 Гражданского кодекса РФ и пункта 1.6 Правил, 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 экспертизой решения с учетом обстоятельств, существовавших на момент принятия возражения на решение экспертизы к рассмотрению.

Правовая охрана противопоставленных товарных знаков действовала на дату (08.09.2008) принятия возражения от 08.08.2008 к рассмотрению.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

**Отказать в удовлетворении возражения от 08.08.2008, оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отказе в государственной регистрации товарного знака от 25.04.2008 .**