

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, 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 07.06.2010, поданное Обществом с ограниченной ответственностью Агрофирма «АМИТАЛИ», сел. Сумбатль (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам о государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) по заявке №2008729864/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2008729864/50 с приоритетом от 17.09.2008 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 и услуг 35, 39 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, представляющее собой комбинацию словесного элемента «РОСА», выполненного оригинальным округлым шрифтом золотого цвета буквами русского алфавита, и изобразительного элемента в виде узора темно-зеленого цвета. Словесный элемент и изобразительный расположены на зеленом фоне, причем словесный элемент нанесен поверх орнамента.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 22.03.2010 было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (знака обслуживания), которое мотивировано его несоответствием требованиям пункта 6 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — Кодекс).

Заключение экспертизы обосновано тем, что заявленное комбинированное обозначение со словесным элементом «РОСА» сходно до степени смешения с в отношении однородных товаров с ранее зарегистрированными в Российской Федерации на имя других лиц знаками:

- «РОСИНКА» по свидетельству №393177 с приоритетом от 17.04.2008 в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ [1];

- «ROSINKA» по свидетельству №380497 с приоритетом от 30.08.2006 в отношении однородных услуг 39 класса МКТУ [2];

- «РОСА» по свидетельству №347997 с приоритетом от 25.04.2006 в отношении части однородных услуг 35 класса МКТУ [3];

- «РОСА» по свидетельству №297499 с приоритетом от 30.07.2003 в отношении части однородных товаров 32 и всех однородных услуг 39 классов МКТУ [4];

- «РОСА» по свидетельству №256238 с приоритетом от 19.04.2002 в отношении части однородных услуг 35 класса МКТУ [5];

- «ROSINKA» по свидетельству №237386 с приоритетом от 10.07.2001 в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ и части услуг 42 класса МКТУ, однородных услугам 35 класса МКТУ [6];

- «РОСИНКА» по свидетельству №156982/1 с приоритетом от 07.03.1995 в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ и части услуг 42 класса МКТУ, однородных услугам 35 класса МКТУ [7].

В возражении от 07.06.2010, поступившем в Палату по патентным спорам, заявитель выразил несогласие с решением экспертизы, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки по свидетельствам [1-7] не являются сходными до степени смешения: по фонетическому признаку, поскольку «РОСИНКА» и «РОСА» не одно и тоже

слово; по графическому признаку, поскольку написаны разными видами шрифтов, отличаются цветом и общим зрительным впечатлением;

- заявитель претендует только на минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки в отличие от широкого ассортимента противопоставленных товарных знаков.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2008729864/50 в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

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

С учетом даты (17.09.2008) поступления заявки №2008729864/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя отмеченные выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента от 5 марта 2003 г. № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г. под № 4322, введенных в действие 10.05.2003 (далее—Правила).

В соответствии с пунктом 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 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 пунктом 14.4.2.4 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, приведенные в пунктах (14.4.2.2), (14.4.2.3) Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

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

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым, графическим и смысловым и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) – (в) указанного пункта.

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2(а) Правил, а именно: 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.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2(б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пунктах 14.4.2.2 (в) Правил:

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

Сходство обозначений определяется с учетом однородности товаров. При установлении однородности товаров, согласно пункту 14.4.3 Правил, 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.

Заявленное обозначение по заявке №2008729864/50 представляет собой комбинированное обозначение в форме квадрата зеленого цвета, в центре которого расположены: изобразительный элемент виде орнамента темно – зеленого цвета и словесный элемент «РОСА», выполненный буквами русского алфавита оригинальным шрифтом желтого цвета. Композиционное построение в знаке такого, что словесный элемент «РОСА» занимает центральное доминирующее положение.

Решение Роспатента об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака основано на наличии ранее зарегистрированных в отношении однородных товаров на имя иных лиц товарных знаков [1-7].

Противопоставленный знак [1] является словесным «РОСИНКА», выполненным буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Противопоставленный знак [2] является комбинированным и представляет собой этикетку, состоящую из различных изобразительных и словесных элементов. По центру в верхней части этикетки расположено слово «ROSINKA», выполненное буквами латинского алфавита стандартным шрифтом. Знак выполнен в белом и зеленом цветовом сочетании.

Противопоставленный знак [3] является словесным «РОСА», выполненным буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Противопоставленный знак [4] является комбинированным и представляет собой этикетку, состоящую из различных изобразительных и словесных элементов. По центру в нижней части этикетки расположено слово «РОСА», выполненное буквами русского алфавита оригинальным шрифтом.

Противопоставленный знак [5] является комбинированным и представляет собой квадрат, в центре которого расположен прямоугольник, с левой стороны которого изображен колос, а с правой – словесный элемент «РОСА-1», выполненный буквами русского алфавита оригинальным шрифтом. Знак выполнен в черном, белом, горчичным цветовом сочетании.

Противопоставленный знак [6] является словесным «ROSINKA», выполненным буквами латинского алфавита стандартным шрифтом.

Противопоставленный знак [7] является словесным «РОСИНКА», выполненным буквами русского алфавита оригинальным шрифтом.

При проведении сопоставительного анализа Палатой по патентным спорам было установлено, что в состав противопоставленных знаков [1, 2, 6, 7] входит словесный элемент «ROSINKA/РОСИНКА», а в противопоставленные знаки [3, 4, 5] - словесный элемент «РОСА», благодаря которым и осуществляется индивидуализация товаров.

Противопоставленные товарные знаки [3, 4, 5] и заявленное обозначение содержат фонетически и семантически тождественный словесный элемент «РОСА» (РОСА– вид атмосферных осадков, образующихся на поверхности

земли, растениях, предметах, крышах зданий, автомобилях и других предметах. Из-за охлаждения воздуха водяной пар конденсируется на объектах вблизи земли и превращается в капли воды, см. Яндекс. Словари).

Несмотря на то, что словесные элементы «ROSINKA/РОСИНКА» противопоставленных товарных знаков [1, 2, 6, 7] и словесный элемент «РОСА» заявленного обозначения имеют некоторые фонетические различия в конечных частях слов, они близки по значению, поскольку «РОСИНКА» (ROSINKA является транслитерацией слова РОСИНКА) - капля росы, см. Яндекс. Словари, следовательно слово «Росинка» представляет собой уменьшительно-ласкательную слова «Роса».

Таким образом, сравниваемые обозначения обладают сходной семантикой, способной привести к смешению знаков.

По визуальному фактору сходства сравниваемые обозначения следует признать не сходными, поскольку в заявленном обозначении помимо словесного элемента присутствует оригинальный изобразительный элемент.

Однако, такое отличие не влияет на вывод о сходстве знаков в целом, поскольку данный признак носит второстепенный характер, а ассоциирование обозначений друг с другом обусловлено семантическим и фонетическим тождеством/сходством доминирующих словесных элементов.

Итак, наличие словесного элемента «РОСА» обуславливает вывод о том, что заявленное обозначение ассоциируется с противопоставленными знаками в целом.

В отношении однородности товаров и услуг, Палата по патентным спорам отмечает следующее.

Услуги 35 класса МКТУ «Реклама; демонстрация товаров; распространение образцов, услуги оптовой и розничной торговли по обеспечению напитками; реализация напитков», приведенные в перечне заявленного обозначения, являются однородными услугам 35 класса МКТУ

«демонстрация товаров; представление товаров на всех медиа средствах с целью розничной продажи; распространение образцов; реклама; реклама интерактивная в компьютерной сети; реклама почтой; реклама телевизионная» противопоставленного знака [1], услугам 35 класса МКТУ «продвижение товаров (для третьих лиц)» противопоставленного знака [3], услугам 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; распространение образцов; реклама» противопоставленного знака [5], услугам 42 класса МКТУ «реализация безалкогольных напитков» противопоставленного знака [6], поскольку они являются идентичными и имеют одинаковую цель применения. Услуги 39 класса МКТУ «Транспортирование; упаковка и хранение товаров» заявленного обозначения являются однородными услугам 39 класса МКТУ «услуги транспортные» противопоставленного знака [2] и услугам 39 класса МКТУ «транспортировка, упаковка товаров, в том числе доставка товаров, расфасовка товаров» противопоставленного знака [4], поскольку относятся к одному виду. Товары 32 класса МКТУ «Минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; вода столовая» заявленного обозначения являются однородными товарам 32 класса МКТУ «фруктовые напитки и фруктовые соки, в том числе коктейли безалкогольные, напитки на основе молочной сыворотки» противопоставленного знака [4], товарам 32 класса МКТУ «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков» противопоставленного знака [6], товарам 32 класса МКТУ «безалкогольные напитки, безалкогольные напитки фруктовые, безалкогольные экстракты фруктовые; сельтерская вода, содовая вода, воды (напитки), газированные воды, минеральные воды (напитки), лимонады, миндальное молоко (напиток); напитки на основе молочной сыворотки; соки овощные [напитки]; сок томатный [напиток]; соки фруктовые; щербеты [напитки]» противопоставленного знака [7], поскольку относятся к одному виду и имеют одинаковую цель применения. Кроме того, следует отметить, что товары 32 класса МКТУ являются товарами широкого

потребления, в связи с чем опасность смешения сравниваемых товарных знаков на рынке более высока.

Таким образом, заявленное комбинированное обозначение является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров 32 и услуг 35, 39 классов МКТУ с товарными знаками [1 - 7] и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

С учетом вышеизложенного, Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 07.06.2010, оставить в силе решение Роспатента от 22.03.2010.