

Палата по патентным спорам в порядке, установленном 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 за №4520, рассмотрела возражение от 23.10.2006, поданное компанией «Шеринг-Плау Лтд.», Швейцария (далее – заявитель), на решение экспертизы об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2004720596/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2004720596/50 с приоритетом от 10.09.2004 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ «ветеринарные антибиотики для использования в сельском хозяйстве». На стадии экспертизы заявленного обозначения перечень товаров, приведенный в заявке, заявителем был уточнен, в силу чего правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ «ветеринарные антибиотики для использования в водном хозяйстве».

Согласно материалам заявки, на регистрацию заявлено словесное обозначение «AQUAFLOP», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

Федеральным институтом промышленной собственности 20.07.2006 вынесено решение об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, мотивированное несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон).

Данное решение обосновано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со словесным знаком «ACQUAFLOP» по международной регистрации №612300, правовая охрана которому предоставлена ранее на имя другого лица в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 23.10.2006, в котором заявитель выражает несогласие с решением экспертизы от 20.07.2006. Доводы возражения сводятся к следующему:

- 1) заявленное обозначение и противопоставленный ему знак, которые произносятся как «эквёфлор» и «аквафлора», фонетически несходны, так как различаются количеством слогов (3 слога – 4 слога), составом гласных звуков и конечными звуками (согласный – гласный), а также более значимой второй частью слов («флор» – «флора»);
- 2) заявленное обозначение и противопоставленный ему знак семантически несходны, так как «AQUAFLO» – фантазийное слово, образованное из слов «AQUA» и «FLO», в переводе, соответственно, с английского и немецкого языков означающих, «вода» и «цвет», а противопоставленное обозначение «ACQUAFLO» образовано от слов «ACQUA» и «FLO», в переводе с немецкого языка означающих «вода» и «флора».

С учетом изложенных доводов, заявителем выражена просьба об отмене решения экспертизы от 20.07.2006 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ «ветеринарные антибиотики для использования в водном хозяйстве».

Кроме того, на заседании коллегии, состоявшемся 06.03.2007, заявителем было заявлено ходатайство о приобщении к материалам дела копии решения Палаты по патентным спорам, вступившего в законную силу 09.02.2007, о досрочном прекращении правовой охраны на территории Российской Федерации знака «ACQUAFLO» по международной регистрации №612300.

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

С учетом даты подачи заявки (10.09.2004) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя 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 Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с абзацами 1 и 2 пункта 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 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 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы. Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) – (в) настоящего пункта.

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

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

Заявленное обозначение представляет собой словесное обозначение «AQUAFLOP», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

Следует отметить, что словесное обозначение «AQUAFLOP» выполнено в одно слово, без пробелов, на одной строке.

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению в качестве товарного знака с приоритетом от 10.09.2004 испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ «ветеринарные антибиотики для использования в водном хозяйстве».

Противопоставленный экспертизой знак по международной регистрации №612300 с приоритетом от 02.12.1993 представляет собой словесное обозначение «ACQUAFLOP», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита.

Следует отметить, что словесное обозначение «ACQUAFLOP» также выполнено в одно слово, без пробелов, на одной строке.

Знак зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 05 класса МКТУ «препараты ветеринарные».

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного знака («AQUAFLOP» – «ACQUAFLOP») показал, что они являются фонетически сходными обозначениями (транслитерация в кириллице «АКВАФЛОP» – «АКВАФЛОP»), поскольку совпадает количество и состав звуков, за исключением всего лишь одного звука «А», произносимого в конце противопоставленного обозначения и не оказывающего решающего влияния на фонетическое восприятие знаков ввиду большой длины слов (8 звуков – 9 звуков). Указанное обуславливает высокую степень сходства сравниваемых обозначений по фонетическому критерию.

Сравниваемые обозначения («AQUAFLOP» – «ACQUAFLOP») выполнены в одно слово, без пробелов, одним видом шрифта, на одной строке, заглавными буквами одного алфавита (в латинице), имеют одинаковый состав букв, за

исключением двух дополнительных букв в противопоставленном знаке, не меняющих их восприятия в целом, и незначительно различаются визуально по своей длине (разница всего лишь в две буквы), что, ввиду достаточно большой длины сравниваемых обозначений (8 букв – 10 букв), не оказывает решающего влияния на их визуальное восприятие.

Как отмечено выше, сравниваемые обозначения выполнены в одно слово, без пробелов, стандартным шрифтом, заглавными буквами, на одной строке, то есть воспринимаются как единые слова. Слова «AQUAFLO» и «ACQUAFLO» не содержатся ни в одном из словарей. Указанное обуславливает вывод, что заявленное обозначение и противопоставленный ему знак являются фантазийными обозначениями.

Таким образом, анализ сходства обозначений по семантическому критерию проведен быть не может, поскольку сравниваемые обозначения, будучи фантазийными, не имеют смыслового значения, однако для констатации сходства обозначений наличие сходства по всем критериям (визуальный, звуковой, смысловой) не обязательно (подпункт (г) пункта 14.4.2.2 Правил).

Довод возражения о том, что в сравниваемых обозначениях («AQUAFLO» – «ACQUAFLO») заложена различная семантика, не может быть признан убедительным, поскольку оценить данные обозначения по смысловому содержанию их частей среднему российскому потребителю будет затруднительно.

При сопоставлении обозначений коллегия Палаты по патентным спорам исходила из того, что их фантазийный характер, а также отсутствие яркой графической проработки обозначений (исполнены стандартным шрифтом) обуславливают второстепенность данных признаков и превалирование признаков, по которым установлено фонетическое сходство сравниваемых знаков.

Товары 05 класса МКТУ «ветеринарные антибиотики для использования в водном хозяйстве», в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению, и товары 05 класса МКТУ «препараты ветеринарные», в отношении которых зарегистрирован противопоставленный знак,

соотносятся друг с другом как вид-род. Данное обстоятельство позволяют сделать вывод об их однородности.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный знак по международной регистрации №612300 являются сходными до степени смешения в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Указанное обуславливает вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона.

Что касается представленной на заседании коллегии копии решения Палаты по патентным спорам, вступившего в законную силу 09.02.2007, о досрочном прекращении правовой охраны на территории Российской Федерации знака «ACQUAFLOA» по международной регистрации №612300 (противопоставленного знака), следует отметить, что указанный документ не может быть принят во внимание коллегией Палаты по патентным спорам, поскольку при вынесении решения по результатам рассмотрения возражения на решение экспертизы подлежат правовой оценке обстоятельства, имевшие место на момент принятия Федеральным институтом промышленной собственности оспариваемого решения (20.07.2006), а также могут быть приняты во внимание обстоятельства, сложившиеся на дату подачи возражения в Палату по патентным спорам (24.10.2006). Таким образом, указанное заявителем обстоятельство, возникшее 09.02.2007, не имеет юридического значения при вынесении решения по результатам рассмотрения возражения от 23.10.2006, поданного в Палату по патентным спорам 24.10.2006, на решение экспертизы от 20.07.2006 об отказе в регистрации в качестве товарного знака обозначения по заявке №2004720596/50.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 23.10.2006, оставить в силе решение экспертизы от 20.07.2006.

