

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 (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, рассмотрела возражение от 29.09.2010, поданное Открытым акционерным обществом «Кондитерская фабрика «БЕЛОГОРЬЕ», г. Белгород (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 11.02.2010 (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2008718677/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2008718677/50 с приоритетом от 11.06.2008 заявлено на государственную регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «АЛЛЕГРО», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Решением Роспатента от 11.02.2010 заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров, указанных в перечне заявки. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со знаками «Cafe Allegro» по международным регистрациям №№940006[1], 940007[2], 939523[3] и знаком «ALLEGRO VIVACE» по международной регистрации №612255[4], произведенными ранее на имя иных лиц в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 29.09.2010 заявитель выразил свое несогласие с решением об отказе в государственной регистрации товарного знака, доводы которого сводятся к следующему:

- правовая охрана международной регистрации №612255 на территории России прекращена досрочно полностью решением Роспатента от 08.09.2010;
- противопоставленные экспертизой знаки «Cafe Allegro» не являются сходными до степени смешения с заявленным обозначением, так как отличаются по звуковому, графическому и смысловому признакам сходства обозначений;
- сравниваемые обозначения содержат разное количество слов, слогов, имеют различный характер начальных частей обозначений, основное звуковое ударение в знаках «Cafe Allegro» падает на начальную часть обозначения - слово «Cafe», которое и запоминается потребителем в первую очередь;
- заявленное обозначение выполнено в кириллице заглавными буквами в отличие от противопоставленных знаков [1-3], выполненных латинскими буквами, два из которых - с использованием оригинального шрифта в две строки, а один из них содержит еще дополнительно изобразительный элемент с надписью «classic», что позволяет сделать вывод, что сравниваемые знаки будут производить разное зрительное впечатление;
- отсутствие смыслового сходства знаков обусловлено тем, что «аллегро» - это музыкальное произведение, исполняемое в быстром темпе, а «Cafe Allegro» - с учетом смысловых значений входящих в обозначение слов – это может быть «кафе в быстром темпе», в любом случае, в заявлении обозначении речь идет о музыке, а в противопоставленном – о кафе, кафетерии.

На основании изложенного заявитель выразил просьбу об отмене решения об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения и регистрации его в качестве товарного знака для всего заявленного перечня товаров 30 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, Палата по патентным спорам находит доводы возражения убедительными.

С учетом даты (11.06.2008) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охранных способностей заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания,

утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с 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.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), и смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а) – (в) пункта 14.4.2.2 Правил, которые могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2(4) Правил).

Согласно пункту 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю, если они обозначены тождественными или сходными товарными знаками. При этом принимаются 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 «АЛЛЕГРО», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. АЛЛЕГРО (итал. allegro — веселый, радостный) — 1) обозначение в музыке быстрого, оживленного темпа; 2) первая часть сонатного цикла или форма сонатного аллегро; 3) самостоятельная пьеса, написанная в данном темпе и не имеющая определенного названия.

Государственная регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ, а именно: «бисквиты; вафли; изделия кондитерские;

изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; печенье; пралине; пряники».

Противопоставленный знак [1] представляет собой словесное обозначение «Cafe Allegro», выполненное в две строки оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита и в переводе с французского языка означающее «кофе Аллегро» или «кафе Аллегро». На территории Российской Федерации правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ: кофе, заменители кофе, напитки на основе кофе.

Противопоставленный знак [2] является комбинированным и содержит в своем составе точно такое же словесное обозначение, как [1], над которым расположен изобразительный элемент в виде квадрата с изображением стилизованной буквы «К» и слова «Classic». На территории Российской Федерации правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ: кофе, заменители кофе, напитки на основе кофе.

Противопоставленный знак [3] является словесным и состоит из выполненного стандартным шрифтом буквами латинского алфавита словесного обозначения «Cafe Allegro», все слова которого расположены на одной строке. На территории Российской Федерации правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ: кофе, заменители кофе, напитки на основе кофе.

Противопоставленный знак [4] представляет собой словесное обозначение «ALLEGRO VIVACE», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Поскольку решением Роспатента правовая охрана знака [4] досрочно прекращена на территории Российской Федерации, и указанный знак не является более препятствием для государственной регистрации товарного знака, следовательно, он не учитывается коллегией при анализе заявленного обозначения на тождество и сходство. Анализу подлежат противопоставленные экспертизой знаки [1-3].

Сравнительный анализ заявленного обозначения «АЛЛЕГРО» и противопоставленных знаков «Cafe Allegro» [1-3] показал следующее.

Имеет место полное фонетическое вхождение одного обозначения в другое, что позволяет признать их сходными по фонетическому признаку сходства словесных обозначений. Вместе с тем, сравниваемые знаки имеют различия в их смысловых значениях, поскольку в одном случае речь идет о музыкальном темпе или музыкальной пьесе, а в другом – о кофе или кафе. Графически они также являются различными, что обусловлено использованием букв разных алфавитов, их разной длиной и использованием в ряде знаков оригинальных графических решений и дополнительных элементов.

Анализ перечней товаров 30 класса МКТУ сравниваемых знаков показывает их неоднородность, поскольку в одном случае товары относятся к кондитерским и хлебобулочным изделиям, а в другом – связаны с кофе и заменителями кофе, т.е. относятся к разным видовым и родовым группам товаров. Следовательно, даже при наличии фонетического сходства сравниваемых обозначений отсутствует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления об одном источнике происхождения этих товаров.

В силу указанного можно сделать вывод, что заявленное обозначение удовлетворяет требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса для всех товаров, указанных в перечне заявки.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам

решила:

**удовлетворить возражение от 29.09.2010, отменить решение Роспатента от 11.02.2010 и зарегистрировать товарный знак №2008718677/50 в отношении следующего перечня товаров:**

Форма 81.1

**В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и**

**наименования мест происхождения товаров“**

Г

Л

(511)

30 - бисквиты; вафли; изделия кондитерские; изделия кондитерские желеобразные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; конфеты; печенье; пралине; пряники.

Приложение: сведения об уплате пошлины за регистрацию товарного знака на 1 л. в 1 экз.