

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 19.06.2006, поданное индивидуальным предпринимателем Андреевым Павлом Руслановичем (далее – заявитель), на решение экспертизы о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке № 2005708178/50, при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны обозначению в качестве товарного знака по указанной заявке испрашивается на имя заявителя в отношении услуг 37 класса МКТУ.

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

Федеральным институтом промышленной собственности 27.02.2006 вынесено решение о регистрации обозначения в качестве товарного знака только для части услуг 37 класса МКТУ, приведенных в заявке. В отношении остальных услуг 37 класса МКТУ заявителю было отказано в регистрации ввиду несоответствия 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 с комбинированным товарным знаком по свидетельству №210040, зарегистрированным ранее на имя другого лица в отношении однородных услуг 37 класса МКТУ.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 19.06.2006, в котором заявитель выражает несогласие с решением экспертизы от 27.02.2006.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- 1) заявленное обозначение и противопоставленный ему экспертизой товарный знак визуально несходны, так как имеют различное графическое, шрифтовое и цветовое исполнение;
- 2) заявленное обозначение и противопоставленный ему экспертизой товарный знак семантически несходны, так как заявленное словесное обозначение «ВИРА» является лексической единицей со значением команды при погрузке и разгрузке «Поднимай! Вверх!», а противопоставленный знак содержит два словесных элемента – «Ви» и «Ра», не имеющих смысловых значений;
- 3) услуги 37 класса МКТУ «строительство жилых зданий», в отношении которых, в частности, испрашивается правовая охрана заявленному обозначению, и услуги 37 класса МКТУ «строительство киосков и павильонов для рынков (ярмарок); строительно-монтажные работы по установке дверей, окон, перекрытий, панелей, балконных ограждений; строительно-монтажные работы конструкций из алюминия», в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак, не являются однородными, поскольку услуги «строительство жилых зданий», в отличие от противопоставленных им услуг, представляют собой сложный комплекс услуг, в результате оказания которых создается иной вид объекта, и которые имеют, в частности, иной круг потребителей, иное назначение и иные каналы сбыта.

С учетом изложенных доводов, заявителем выражена просьба об изменении решения экспертизы от 27.02.2006 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении услуг 37 класса МКТУ «строительство

жилых зданий», помимо услуг 37 класса МКТУ, в отношении которых экспертизой уже вынесено решение о регистрации заявленного обозначения.

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

С учетом даты подачи заявки (12.04.2005) 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.

По заявке №2005708178/50 на регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «ВИРА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении услуг 37 класса МКТУ.

Противопоставленный в решении экспертизы товарный знак по свидетельству №210040 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «ВиРа», выполненного шрифтом, близким к стандартному, заглавными и строчными буквами русского алфавита с использованием белого и темно-синего цвета, и графического элемента в виде изображения овала, пространство внутри которого заполнено синим, голубым и белым цветом.

Следует отметить, что словесный элемент «ВиРа», выполненный на одной строке без пробелов, располагается в самом центре знака на фоне вышеописанного графического элемента, выполнен крупными буквами и занимает большую часть заявленного обозначения. Указанное обуславливает доминирование в противопоставленном товарном знаке словесного элемента «ВиРа» и его восприятие как единого слова, несмотря на некоторые особенности его графического исполнения (чередование заглавных и строчных букв).

Знак зарегистрирован, в частности, в отношении услуг 37 класса МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного ему экспертизой товарного знака по свидетельству №210040 показал, что они являются сходными обозначениями, поскольку имеет место фонетическое («ВИРА» – «ВИРА») и смысловое («ВиРа» – лексическая единица, вошедшая в

русский язык со значением команды при погрузке и разгрузке, обозначающей «Поднимай! Вверх» (Большой толковый словарь русского языка, Санкт-Петербург, «НОРИНТ», 1998, Принципы размещения и описания фразеологии)) тождество словесных элементов, обусловленное совпадением всех признаков, на основе которых оно устанавливается. Графическое сходство сравниваемых словесных элементов обусловлено выполнением их буквами одного алфавита, одним и тем же их составом.

Следует отметить, что некоторое визуальное различие, а именно, использование при выполнении заявленного обозначения только заглавных букв, в то время как доминирующий в противопоставленном знаке словесный элемент «ВиРа» выполнен заглавными и строчными буквами, а также наличие в противопоставленном знаке графического элемента, выполненного в цвете, не оказывает решающего влияния на восприятие знаков в целом, поскольку основным элементом в противопоставленном знаке, как отмечалось выше, является словесный элемент, фонетически и семантически тождественный заявленному обозначению, так как он легче запоминается, чем изобразительный, и именно на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения.

Часть услуг 37 класса МКТУ, в том числе услуги «строительство жилых зданий», в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению, являются однородными услугам 37 класса МКТУ «строительно-монтажные работы по установке дверей, окон, перекрытий, панелей, балконных ограждений; строительно-монтажные работы конструкций из алюминия», для которых зарегистрирован противопоставленный знак, поскольку соотносятся друг с другом как вид-род. Так, «строительство жилых зданий» обязательно включает в себя весь комплекс «строительно-монтажных работ по установке дверей, окон, перекрытий, панелей, балконных ограждений; строительно-монтажных работ конструкций из алюминия», без которых не может быть осуществлено.

Таким образом, с учетом установленного фонетического и семантического тождества сопоставляемых обозначений и с учетом высокой степени однородности услуг 37 класса МКТУ, для маркировки которых они предназначены, заявленное обозначение «ВИРА» и противопоставленный ему экспертизой ранее зарегистрированный на имя другого лица товарный знак со словесным элементом «ВиРа» по свидетельству №210040 являются сходными до степени смешения.

Указанное обуславливает вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона в отношении части услуг 37 класса МКТУ.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 19.06.2006, оставить в силе решение экспертизы от 27.02.2006.**