


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  **возражения**  **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и 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 №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 12.03.2015, поданное ООО «АВАНТИ», г. Кизляр (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013712854, при этом установила следующее.



Обозначение  по заявке №2013712854 с приоритетом от 16.04.2013 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 33 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, представляющее собой этикетку, верхняя часть которой имеет дугообразную форму. В верхней части этикетки на фоне овальной плашки с виноградными листьями и гроздьями по краям размещен бюст мужчины в круге. В средней части этикетки расположены друг под другом словесные элементы «ЧАРА», «ЛЕЗГИНА», выполненные оригинальным шрифтом буквами кириллицы. В нижней части этикетки на фоне пейзажа в виде гор и неба изображены два танцующих мужчины в национальных костюмах и чаши. Фон этикетки выполнен в коричневом цвете, изображение овальной плашки, виноградные листья и грозди, а также контур этикетки и словесные элементы – в желтом цвете. Изображение пейзажа, двух танцующих мужчин и чаши выполнено в белом, светло-голубом,

голубом, синем, желтом, темно-желтом, зеленом, темно-зеленом, черном, сером, красном, белом сочетании цветов.

Роспатентом 15.11.2014 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в отношении всех заявленных товаров 33 класса МКТУ по причине его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарными знаками, имеющими более ранний приоритет и зарегистрированными на имя иных лиц:

- с товарными знаками «Лезгинка» (свидетельства №411103 с приоритетом от 02.06.2009, №216449 с приоритетом от 28.12.2000), зарегистрированными в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ на имя ЗАО «Вино-коньячный завод «Избербашский», 368500, Республика Дагестан, г. Избербаш, ул. Индустриальная, д. 3;

- с товарным знаком «Лезгинка» (свидетельство №478940 с приоритетом от 17.11.2011), зарегистрированным в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ на имя ГУП «Кизлирский коньячный завод», 368800, Республика Дагестан, г. Кизляр, ул. Орджоникидзе, 60.

Сходство до степени смешения сравниваемых обозначений обусловлено их фонетическим и семантическим сходством. Фонетическое сходство установлено на основании наличия близких и совпадающих звуков у сравниваемых словесных элементов, одинакового расположения близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, наличия совпадающих слогов и их расположения, близости состава гласных, согласных, характера совпадающих частей данных обозначений.

Семантическое сходство сравниваемых обозначений основано на семантике, заложенной в их словесные элементы: «Лезгины» - один из коренных народов Кавказа, исторически проживающий в южных районах современного Дагестана и

сопредельных районах Азербайджана; «Лезгинка» - лезгинский сольный мужской и парный танец, см. <http://dic.academic.ru>.

В поступившем возражении от 12.03.2015 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- словесная часть заявленного обозначения представляет собой единое и неделимое словосочетание «ЧАРА ЛЕЗГИНА» (где согласно толковым словарям русского языка «ЧАРА» - чара, чарочка, стопка, кубок, стакан, рюмка, из чего пьют водку, вино; «ЛЕЗГИН» - представитель народа «лезгины» навско-дагестанской этноязыковой группы, составляющего основное население Дагестана), которое может восприниматься в значении «чара, принадлежащая лезгину» / «чара, произведенная лезгином», при этом слово «ЧАРА» в заявленном обозначении несет определяющую смысловую нагрузку, поскольку на него падает логическое ударение;

- противопоставленные товарные знаки в силу семантики словесного элемента «ЛЕЗГИНКА» (согласно словарным данным «ЛЕЗГИНКА» - народный танец горских народов Кавказа) ассоциируются с танцами многих народов Кавказа, т.е. танец «Лезгинка» имеет слабую семантическую связь с народом «лезгины»;

- таким образом, в противопоставленные товарные знаки со словесным элементом «ЛЕЗГИНКА» заложены иные идеи, чем в заявленное обозначение «ЧАРА ЛЕЗГИНА», что обуславливает различную семантику сравниваемых обозначений;

- словесные части сравниваемых обозначений отличаются фонетически, что обусловлено отсутствием совпадения по большинству признаков, на основе которых устанавливается сходство до степени смешения, в частности, они имеют различную длину, различное число слогов, различное количество звуков, кроме того слово «ЧАРА» в заявленном обозначении занимает первоначальную позицию и акцентирует на себе внимание потребителя в первую очередь;

- также существенно отличается графика заявленного обозначения и противопоставленного комбинированного товарного знака по свидетельству №411103, поскольку в противопоставленном товарном знаке изображен танец

«Лезгинка», а в заявленном обозначении присутствует изображение чаши и двух джигитов, запечатленных в прыжке с раскинутыми руками, что ассоциируется у народов Кавказа с полетом орла, а, кроме того, в сравниваемых обозначениях отличается пейзаж местности, на фоне которой расположены вышеуказанные фигуры людей;

- то, что сравниваемые элементы обозначений имеют сходный контур, не имеет существенного значения при определении сходства, т.к. и заявленное обозначение, и противопоставленный товарный знак по свидетельству №411103 являются этикетками алкогольной продукции, для которых характерна такая форма;

- даже если экспертиза считает, что в сравниваемых обозначениях есть какие-либо иные элементы графического сходства, то отсутствие сходства до степени смешения между словосочетанием «ЧАРА ЛЕЗГИНА» и словом «ЛЕЗГИНКА» позволяет сделать уверенный вывод о том, что в целом сравниваемые комбинированные обозначения не являются сходными до степени смешения.

- также следует обратить внимание на то, что словосочетание «ЧАРА ЛЕЗГИНА» и слово «ЛЕЗГИНКА» имеют различную длину, при написании словесных элементов в сравниваемых знаках применен разный шрифт и использована различная графическая манера, начальная часть словосочетания «ЧАРА ЛЕЗГИНА» существенным образом визуально отличает словесную часть заявленного обозначения от обозначения «ЛЕЗГИНКА», что в целом позволяет утверждать, что обозначения не сходные по графическому признаку сходства;

- кроме того, оригинальность исполнения, присущая словесной части заявленного обозначения, в сочетании с оригинальными изобразительными элементами усиливает его различительную способность, вследствие чего он, безусловно, не будет вызывать у потребителя ассоциацию с противопоставленными товарными знаками;

- таким образом, ни один из противопоставленных товарных знаков не может быть признан сходным до степени смешения с заявленным обозначением «ЧАРА ЛЕЗГИНА» в графическом отношении;

- лезгины, как народность, имеет многовековую историю и культуру, в том числе связанную с производством разнообразной посуды (см. [http://bpkqamzatov.narod.ru/Conterit/class\\_clock/cl](http://bpkqamzatov.narod.ru/Conterit/class_clock/cl)), поэтому недопустимо олицетворять лезгин только с народным танцем «Лезгинка», поэтому такое обозначение как «ЧАРА ЛЕЗГИНА» имеет право на существование;

- на основании вышеизложенного, считаем, что противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №216449, №478940, №411103, не являются сходными до степени смешения с заявленным комбинированным обозначением «ЧАРА ЛЕЗГИНА».

Принимая во внимание изложенное, заявитель просит отменить решение Роспатента от 15.11.2014 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

Необходимо отметить, что при анализе материалов дела коллегией были выявлены обстоятельства, которые не были учтены экспертизой при подготовке заключения к решению Роспатента от 15.11.2014, а именно, не был указан в качестве сходного до степени смешения товарный знак «Лезгинка» по свидетельству №262456 (приоритет от 23.11.1998), исключительное право на который в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ принадлежит ЗАО «Вино-коньячный завод «Избербашский», 368500, Республика Дагестан, г. Избербаш, ул. Индустриальная, д. 3.

Заявитель был должным образом уведомлен о дополнительных обстоятельствах, препятствующих регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, однако своих доводов не представил и на заседании коллегии отсутствовал.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, необидительными.

С учетом даты (16.04.2013) поступления заявки №2013712854 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным

Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 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:

1) товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или не признана отозванной;

2) 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 положениями пункта 14.4.2.4 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями; с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого 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.

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


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).

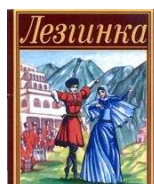
Сходство изобразительных обозначений согласно положениям пункта 14.4.2.3 Правил определяется на основании следующих признаков: внешняя форма; наличие

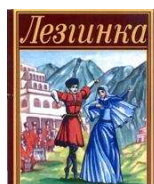
или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.); сочетание цветов и тонов.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.



Заявленное обозначение  по заявке №2013712854, поданное на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 33 класса МКТУ, является комбинированным, представляет собой этикетку, верхняя часть которой имеет дугообразную форму. В верхней части этикетки на фоне овальной плашки с виноградными листьями и гроздьями по краям размещен бюст мужчины в круге. В средней части этикетки расположены друг под другом словесные элементы «ЧАРА», «ЛЕЗГИНА», выполненные оригинальным шрифтом буквами кириллицы. В нижней части этикетки на фоне пейзажа в виде гор и неба присутствуют изображения двух танцующих мужчин в национальных костюмах и чаши. Фон этикетки выполнен в коричневом цвете, изображение плашки овальной плашки, виноградные листья и грозди, а также контур этикетки и словесные элементы – в желтом цвете. Изображение пейзажа, двух танцующих мужчин и чаши выполнено в белом, светло-голубом, голубом, синем, желтом, темно-желтом, зеленом, темно-зеленом, черном, сером, красном, белом сочетании цветов.




Противопоставленный товарный знак  по свидетельству №411103 [1], зарегистрированный в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, является комбинированным, представляет собой этикетку, в верхней части которой на фоне коричневого цвета расположен словесный элемент «Лезгинка», выполненный оригинальным шрифтом буквами кириллицы желтого цвета, подчеркнутый

горизонтально чертой желтого цвета. Верхняя, правая и левая части этикетки имеют внутренний двойной контур желтого цвета. В нижней части этикетки расположен изобразительный элемент, в котором на фоне гор, неба и дворца танцуют мужчина и женщина в национальных костюмах. Товарный знак выполнен в бежевом, белом, голубом, желтом, зеленом, коричневом, красном, розовом, светло-желтом, светло-зеленом, светло-коричневом, сером, синем, темно-синем, черном сочетании цветов.

Противопоставленный товарный знак **ЛЕЗГИНКА** по свидетельству №216449 [2], зарегистрированный в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами кириллицы.

Противопоставленный товарный знак **ЛЕЗГИНКА** по свидетельству №478940 [3], зарегистрированный в отношении товаров и услуг 33, 35 классов МКТУ, является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами кириллицы.



Противопоставленный товарный знак  по свидетельству №262456 [4], зарегистрированный в отношении товаров 33 класса МКТУ, является комбинированным, представляет собой этикетку, в верхней части которой на фоне коричневого цвета расположен словесный элемент «Лезгинка», выполненный оригинальным шрифтом буквами кириллицы желтого цвета, подчеркнутый горизонтально чертой желтого цвета. Верхняя, правая и левая части этикетки имеют внутренний двойной контур желтого цвета. В нижней части этикетки расположен изобразительный элемент, в котором на фоне гор, неба и дворца танцуют мужчина и женщина в национальных костюмах. Товарный знак выполнен в бежевом, белом, желтом, золотом, коричневом, черном цветовом сочетании.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] – [4] показал следующее.



Сравниваемые обозначения включают в свой состав в качестве индивидуализирующих элементов словесные элементы «ЧАРА ЛЕЗГИНА» и «ЛЕЗГИНКА», характеризующиеся сходством звучания словесных элементов «ЛЕЗГИНА» и «ЛЕЗГИНКА», в которых совпадает большая часть букв и звуков, входящая в их состав.

Присутствие в сравниваемых словесных элементах однокоренных слов «ЛЕЗГИНА» (муж. род от слова «лезгины» - народ в России (Дагестан) и Азербайджане, один из древнейших народов Кавказа, создали богатый фольклор: эпос, сказания, песни, танцы (в том числе лезгинский вариант лезгинки), см. Большую энциклопедию в 62 томах, М.: «ТЕРРА», 2006, т. 25, стр. 448) и «ЛЕЗГИНКА» (1. жен. род от слова «лезгины»; 2. кавказский танец с живым темпом, см. Толковый словарь Ушакова, <http://dic.academic.ru>; Большая энциклопедия в 62 томах, М.: «ТЕРРА», 2006, т. 25, стр. 447), связанных с народом «лезгины», обуславливает ассоциирование сравниваемых знаков по семантическому критерию сходства.

Следует отметить, что при сопоставлении комбинированного заявленного обозначения и противопоставленных словесных товарных знаков [2], [3] визуальный критерий сходства имеет второстепенное значение в силу того, что противопоставленные товарные знаки выполнены без каких-либо особенностей графики, выполняющей индивидуализирующую функцию и влияющей на запоминание знаков.

Что касается заявленного обозначения и противопоставленных комбинированных товарных знаков [1], [4], то они представляют собой композиции, характеризующиеся одинаковым взаимным расположением и исполнением изобразительных элементов в их составе.

Так, сравниваемые обозначения, представляющие собой этикетки, характеризуются одинаковым фоновым решением и одинаковым цветом словесных элементов (в сравниваемых обозначениях верхняя часть этикеток выполнена в коричневом цвете, по краям этикетки имеют желтый контур, и словесные элементы также выполнены в желтом цвете). Нижние части сравниваемых этикеток имеют одинаковое смысловое значение и характер, поскольку включают изображение

танцующих людей на фоне горного пейзажа. При этом, принимая во внимание то, в каких позах и одеждах изображены фигуры в сравниваемых обозначениях, можно сделать вывод, что они танцуют народный танец «лезгинку».

Указанные обстоятельства обуславливают вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1], [4] по общему зрительному впечатлению, несмотря на их отдельные отличия.

Обращение к перечням сравниваемых заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков показало, что они предназначены для индивидуализации однородных товаров 33 класса МКТУ, представляющих собой алкогольные напитки, что заявителем не оспаривается.

Таким образом, все вышеизложенное обуславливает правомерность вывода экспертизы, изложенного в решении Роспатента от 15.11.2014, о несоответствии заявленного обозначения положениям пункта 6 статьи 1483 Кодекса как сходного до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [1] – [4] в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**отказать в удовлетворении возражения от 12.03.2015, изменить решение Роспатента от 15.11.2014 и отказать в регистрации товарного знака по заявке №2013712854 с учетом дополнительных оснований.**