

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой 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 № 56, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 08.05.2003, регистрационный № 4520, рассмотрела возражение от 06.05.2009 на решение Роспатента от 09.02.2009 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2007720283/50, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «ФИТОСИЛА», Москва, при этом установлено следующее.

Заявителем обозначения по заявке № 2007720283/50 с приоритетом от 05.07.2007 является Общество с ограниченной ответственностью «Архимед» с адресом местонахождения: 105122, Москва, Щелковское шоссе, 5 (далее – заявитель).

Согласно описанию заявленного обозначения, приведенному в документах заявки, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, представляющее собой композицию, включающую изобразительный элемент – стилизованное изображение земного шара, выполненное криволинейными линиями, в центре которого помещен силуэт медведя. На фоне изобразительного элемента, имеющего светло-коричневый цвет, расположен словесный элемент «УРСАКТИВ» - фантазийное слово, выполненное оригинальным шрифтом темно-коричневого цвета.

Регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ "добавки минеральные пищевые, добавки пищевые для медицинских целей" в следующем цветовом сочетании "белый, светло-коричневый, темно-коричневый".

По результатам экспертизы заявленного обозначения по заявке № 2007720283/50 принято решение Роспатента от 09.02.2009 об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ по мотивам несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс), поскольку оно

сходно до степени смешения с товарным знаком, зарегистрированным под № 344910 на имя Всероссийская политическая партия «Единая Россия», 129110, Москва, Банный пер., 3А с приоритетом от 03.03.2006 для однородных товаров 05 класса МКТУ.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 06.05.2009 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента от 09.02.2009. Возражение содержит следующие доводы:

- входящий в заявленное обозначение и занимающий в нем доминирующее положение словесный элемент «УРСАКТИВ» не имеет никаких признаков сходства со словесным элементом «ЕДИНАЯ РОССИЯ», входящим в противопоставленное комбинированное обозначение;

- единственным сходным элементом является графическое изображение медведя, имеющее совершенно разную цветовую окраску в товарных знаках;

- композиционное построение заявленного и противопоставленного обозначений имеют ряд существенных отличий: в заявленном обозначении словесный элемент расположен на фоне изобразительного и составляет с ним единое целое, в то время как в зарегистрированном товарном знаке словесный элемент расположен под изобразительным;

- в перечне товаров 05 класса МКТУ упомянутого товарного знака отсутствуют наименования товаров «добавки минеральные пищевые; добавки пищевые для медицинских целей», в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака;

- заявитель является известным в России производителем пищевых добавок и ему не известны аналогичные товары, маркированные зарегистрированным товарным знаком.

На основании изложенных доводов в возражении изложена просьба отменить решение Роспатента от 09.02.2009 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака.

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

С учетом даты приоритета (05.07.2007) заявки № 2007720283/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака составляет Закон Российской Федерации от 23.09.1992 №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом №166-ФЗ от 11.12.2002, вступившим в силу с 27.12.2002 (далее - Закон) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированные в Минюсте Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный № 4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее—Правила).

В соответствии с пунктом 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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с требованиями пункта 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 выявляют признаки, характеризующие, соответственно, словесные и изобразительные обозначения согласно пунктам 14.4.2.2 и 14.4.2.3 Правил. Сравнение выявленных признаков проводится по правилам сравнения между собой, соответственно, словесных и изобразительных элементов, кроме того, согласно пункту 14.4.2.4 Правил должна исследоваться значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в сравниваемых обозначениях.

Согласно пунктом 14.4.2.3 Правил при установлении сходства изобразительных элементов комбинированных обозначений принимается во

внимание 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 учитывается принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. 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 комбинированное обозначение, содержащее словесное обозначение «УРСАКТИВ» на фоне стилизованного изображения шагающего медведя, расположенного в центре схематического изображения земного шара. Регистрация обозначения в качестве товарного знака испрашивается в следующем цветовом сочетании: "белый, светло-коричневый, темно-коричневый".

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 344910 является комбинированным и содержит стилизованное изображение шагающего медведя, расположенного под изображением развивающегося российского флага, и словесный элемент «ЕДИНАЯ РОССИЯ», выполненный под изобразительной частью заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Правовая охрана знака действует, в том числе в отношении товаров 05 класса МКТУ в следующем цветовом сочетании "белый, синий, красный".

Сравнительный анализ изобразительного элемента заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству № 344910 показал совпадение большинства признаков, по которым определяется сходство изобразительных обозначений (пункт 14.4.2.3 Правил): внешней формы и смыслового значения (изображение медведя, сходный характер походки, вытянутая голова), стилизованного характера изображений, наличия некоторой

симметрии в расположении фигур (центральное расположение в композиции). Изобразительный элемент в виде медведя узнаваем потребителем и ассоциируется с известной политической партией, а именно, правообладателем противопоставленного товарного знака по свидетельству № 344910. Включение сходного элемента в виде медведя в рассматриваемое обозначение обуславливает высокую вероятность их смешения потребителями.

Таким образом, проведенный анализ позволяет признать сходными по большинству признаков сходства изобразительных обозначений противопоставленный товарный знак по свидетельству № 344910 и заявленное обозначение.

Правовая охрана товарному знаку по свидетельству № 344910 предоставлена в отношении, в частности, товаров 05 классов МКТУ – фармацевтические и ветеринарные препараты, диетические вещества для медицинских целей, детское питание.

Регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ – добавки минеральные пищевые, добавки пищевые для медицинских целей.

Указанные товары являются продуктами, имеющими медицинское назначение, для них характерны сходные условия реализации (через сеть аптек), особые условия производства с использованием специальным ферментов, необходимых для здоровья человека, что свидетельствует об их однородности.

Таким образом, решение Роспатента от 09.02.2009 является правомерным.

Доводы возражения об известности товаров заявителя приведены без учета того, что норма пункта 1 статьи 7 Закона имеет целью защищать права на старшие товарные знаки от нарушения исключительного права и оценка факта сходства не связана с условием известности производителя товаров. Закон не содержит запрета использовать незарегистрированные в качестве товарного знака обозначения, однако использование незарегистрированного в качестве товарного знака

обозначения может привести к нарушению прав третьих лиц, в том числе прав на зарегистрированные товарные знаки.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражения от 06.05.2009 и оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 09.02.2009.**