

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, 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, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339 (далее - Правила ППС), рассмотрела возражение от 16.07.2009, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «СОУГАВАНЬ», Москва (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 25.05.2009 (далее - решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака, по заявке №2007731530/50, при этом установлено следующее.

Регистрация знака по заявке №2007731530/50 с приоритетом от 11.10.2007 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 05, 30 и 33 классов МКТУ, указанных в перечне.

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

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 25.05.2009 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием являлось заключение по результатам экспертизы, согласно которому обозначение не соответствует требованиям пунктов 3 и 6 статьи 1483 четвертой части Гражданского Кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ (далее – Кодекс).

Решение Роспатента мотивировано тем, что заявленное обозначение «ЗДРАВО» сходно до степени смешения:

- с товарным знаком «Здрава», зарегистрированным на имя Открытого акционерного общества «Кировский маргариновый завод» за №203120 с приоритетом от 07.07.1999 в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ [1];

- с товарным знаком «Здрава» по свидетельству № 208310, зарегистрированным на имя Закрытого акционерного общества «Лекарство Сибири» с приоритетом от 17.07.2000 в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ [2];

- с комбинированным товарным знаком по свидетельству № 217371, зарегистрированным на имя Закрытого акционерного общества «Лекарства Сибири» с приоритетом от 23.11.2000 в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ [3];

- с товарным знаком «ЗДРАВА» по свидетельству №247185 с приоритетом от 13.07.2001, зарегистрированным на имя Закрытого акционерного общества «Лекарства Сибири» в отношении однородных товаров 30 и 32 классов МКТУ [4];

- с комбинированным товарным знаком «Здрово» с приоритетом от 22.09.2003, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «ТМ Инвест» в отношении товаров 30 класса МКТУ [5];

- с комбинированным товарным знаком «Здравко» по свидетельству №296346 с приоритетом от 21.07.2004, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «Белка Бизнес Бульвар» в отношении однородных товаров 05, 30 и 32 классов МКТУ [6];

- с заявленным обозначением по заявке №2007731046/50 с приоритетом от 08.10.2007 на имя Открытого акционерного общества «Кировский маргариновый завод» в отношении части товаров 30 и 32 классов МКТУ [7].

Наличие вышеуказанных зарегистрированных товарных знаков и заявленного обозначения, имеющих ранние приоритеты, препятствует регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 05, 30 и 33 классов МКТУ.

Заявленное обозначение признано сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками по фонетическим признакам, а именно наличию близких и совпадающих звуков и их расположению, а также наличию совпадающих слогов и их расположению в словесных элементах, входящих в знаки.

Также регистрация заявляемого обозначения «Здрaво» в отношении товаров 33 класса МКТУ «алкогольные напитки» будет противоречить общественным интересам, так как словесный элемент «здpaво» является наречием к слову «здpaвый», «здpaвый», а алкогольные напитки оказывают разрушительное действие на здоровье человека.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 16.07.2009, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, сославшись на следующее:

- решение об отказе в государственной регистрации знака мотивировано, в том числе, и тем, что товары 33 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация, однородны товарам 32 класса МКТУ «пиво», вместе с тем, в отношении товаров 33 класса МКТУ заявленное обозначение будет противоречить общественным интересам;

- заявитель согласен, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ;

- товары 33 класса МКТУ не однородны товарам 32 класса МКТУ «пиво», поскольку производятся на разных заводах и по различной технологии, алкогольные напитки не продаются в розлив и не имеют пластиковой упаковки, алкогольные напитки маркируются акцизными марками;

- слово «Здорово» имеет значение «здорово рассуждать или мыслить», потребление алкоголя в неумеренных дозах оказывает разрушительное действие на здоровье человека, а в умеренных благотворное. Во многих странах поднимают бокалы с тостом «За Здоровье», обозначение «здорово» можно семантически рассматривать как «здоровье» и для маркировки алкогольного напитка не может противоречить общественным интересам;

- при потреблении 20 грамм алкоголя, что в пересчете на водку 50 грамм, в организме человека не происходит никаких негативных изменений, а лишь идут стимулирующие и очистительные процессы. Некоторые сорта водки содержат определенные добавки и полезны при расстройстве желудка;

- заявленное обозначение предназначается для маркировки продукции, содержащей запатентованную добавку к спиртосодержащим напиткам и средствам по патенту Российской Федерации № 2112787, которая обеспечивает повышение органолептических свойств и снижение отрицательного воздействия спирта на организм.

На основании изложенного заявителем выражена просьба об отмене решения Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 25.05.2009 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 33 класса МКТУ: «алкогольные напитки».

В подтверждение изложенных доводов были представлены следующие документы:

1. Копия патента №2112787 на изобретение на 3 л.
2. Копия страниц «100 рецептов старинной кухни» «Грузинформкино», Тбилиси, 1991, с.297) на 2 л.
3. Копия страниц «История водки», В.В.Похлебкин, М., Интер-Версо, 1991, с.272-273 на 2 л.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (11.10.2007) поступления заявки №2007731530/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.92, регистрационный №3520-1, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ, введенными в действие 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 г. № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г. под № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 3 статьи Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

В соответствии с пунктом 2.5.2 Правил не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначения, противоречащие общественным интересам, принципам гуманности и морали.

К таким обозначениям относятся, в частности, слова и изображения непристойного содержания, призывы антигуманного характера, оскорбляющие человеческое достоинство, религиозные чувства, слова, написание которых нарушает правила орфографии русского языка, и т.п.

В соответствии с требованиями 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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, зарегистрированного на имя другого лица, допускается лишь с согласия правообладателя.

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 ни их отдельные отличия.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в пункте 14.4.2.2 (подпункты а-в) Правил, которые могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

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 по заявке № 2007731530/50 является словесным и представляет собой слово «ЗДРАВО», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

Анализ словарно-справочных источников показал, что словесный элемент «здраво» является наречием к слову здравый, в первом значении «здраво

рассуждать» (см.Словарь русского языка, Москва, Издательство «Русский язык» Полиграфресурсы, 1999 год, том 1 , стр.605).

Исходя из семантики слова «здорово» коллегия палаты по патентным спорам не усматривает противоречия общественным интересам при маркировке словом «здорово» алкогольных напитков и, следовательно, вывод экспертизы следует признать необоснованным.

Кроме того, по словам заявителя, заявленное обозначение предназначено для маркировки алкогольных напитков, содержащих запатентованную добавку к спиртосодержащим напиткам и средствам по патенту РФ №« 2112787, которая обеспечивает повышение органолептических свойств и снижение отрицательного воздействия спирта на организм.

Решение об отказе в государственной регистрации основано на сходстве заявленного обозначения с ранее зарегистрированными товарными знаками и заявленным обозначением, имеющими более ранний приоритет.

С учетом того, что заявитель согласен с мнением экспертизы в отношении того, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 05 и 30 классов МКТУ, анализ сходства противопоставленных знаков и заявленного обозначения коллегией палаты по патентным спорам проводился в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Противопоставленные товарные знаки представляют собой:

- словесный товарный знак «ЗДРАВА» по свидетельству №247185 [4] выполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 03, 11, 16, 25, 29, 30 и 32 классов МКТУ и услуг 35 38, 41 и 42 классов МКТУ;

- комбинированный товарный знак [6] по свидетельству № 296346 представляет собой композицию, состоящую из стилизованного изображения человека с поднятыми вверх руками на фоне темного круга и словесного элемента «Здравко» выполненного оригинальным рифмом буквами русского

алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 03, 05, 09, 10, 11, 16, 25, 28, 29, 30, 31, 32 и услуг 35, 37, 39, 41 и 44 классов МКТУ;

- заявленное обозначение [7] по заявке №2007731046/50 является комбинированным, представляет собой овал синего цвета с желтой окантовкой, внутри которого расположен словесный элемент «Здрава», выполненный буквами русского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 30 и 32 классов МКТУ.

Несмотря на то, что противопоставленные обозначения [6, 7] являются комбинированными, основную индивидуализирующую функцию в них выполняют словесные элементы «Здрава»/ «Здравко», так как они легче запоминаются, и именно на них акцентируется внимание потребителя при восприятии обозначения.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных знаков [4;6] и заявленного обозначения [7] показал, что они обладают высокой степенью звукового сходства, ввиду совпадения большей части звуков. Заявленное обозначение отличается от противопоставленных товарных знаков [4;6] только одним звуком [o] / [a], а от противопоставленного обозначения [7] с заявленным обозначением звуком [к].

Словесные элементы сравниваемых обозначений не имеют словарных смысловых значений, что не позволяет провести анализ сходства сравниваемых обозначений по семантическому критерию сходства.

Графическое сходство сравниваемых словесных обозначений определяется выполнением их буквами русского алфавита, а заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [4] выполнены одинаковым стандартным шрифтом.

Учитывая изложенное коллегия Палаты по патентным спорам считает, что заявленное обозначение сходно с противопоставленными товарными знаками [4,6] и обозначением [7] на основании фонетического и графического сходства

словесных элементов, несмотря на отдельные отличия сравниваемых обозначений.

Анализ перечней, приведенных в сравниваемых товарных знаках и обозначении показал, что товары 33 класса заявленного обозначения и товары 32 класса МКТУ «пиво» противопоставленных товарных знаков [4,6] и обозначения [7] относятся к одной и той же группе товаров - «алкогольные напитки», имеют одинаковое назначение и круг потребителей. Следовательно, указанные товары являются однородными.

Таким образом, установленное сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков и заявленного обозначения и однородность товаров 33 класса МКТУ и товаров 32 класса МКТУ «пиво» определяют ассоциирование знаков в целом, что свидетельствует о сходстве сравниваемых обозначений до степени смешения в отношении однородных товаров и, следовательно, о правомерности вывода экспертизы.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:

Отказать в удовлетворении возражения от 16.07.2009, оставить в силе решение Роспатента от 25.05.2009 об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.