

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, рассмотрела возражение, поступившее в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 29.10.2007, поданное ООО «Компания СЕСА», Украина (далее – заявитель), на решение Федерального института промышленной собственности (далее – решение экспертизы) от 28.06.2007 о регистрации товарного знака «AVITA» по заявке №2005727823/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2005727823/50 с приоритетом от 01.11.2005 заявлено на регистрацию на имя заявителя в отношении товаров 30, 32, 33 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, включающее словесный элемент «AVITA», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, и графические элементы.

В решении экспертизы от 28.06.2007 о регистрации товарного знака «AVITA» по заявке №2005727823/50 указано, что заявленное обозначение может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для части товаров 30, 32 классов МКТУ и всех товаров 33 класса МКТУ. В отношении другой части товаров 30, 32 классов МКТУ заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании положений пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 № 3520-1 с изменениями и дополнениями от 11.12.2002 (далее—Закон).

Решение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение «АВИТА» сходно до степени смешения с товарным знаком «АВИТА» по свидетельству №263259, ранее зарегистрированным на имя другого лица для однородных товаров 30, 32 классов МКТУ.

В возражении от 29.10.2007, поступившем в Палату по патентным спорам, заявитель выразил несогласие с решением экспертизы, указав следующее:

- в графическом плане заявленный и противопоставленный знаки являются совершенно различными за счет различного состава и комбинации элементов, особенностей их художественной проработки, выбора цветового решения;

- заявленный и противопоставленный знаки не являются сходными в фонетическом плане;

- интеллектуальные образы, порождаемые заявленным и противопоставленным знаком, являются совершенно различными, что определяет несходство знаков с точки зрения семантики;

- товары 30 класса МКТУ «мука, чай» и 32 класса МКТУ «минеральные воды» не могут быть признаны однородными с товарами 05 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак;

- заявитель и владелец противопоставленного товарного знака находятся в совершенно различных, непересекающихся сегментах рынка, что полностью исключает смешение знаков.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение экспертизы и зарегистрировать товарный знак «АВИТА» по заявке №2005727823/50 в отношении всех заявленных товаров 30, 32, 30 классов МКТУ.

К возражению приложены материалы с Интернет-сайтов www.sesa.com.ua и www.avita.ru.

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

С учетом даты (01.11.2005) поступления заявки №2005727823/50 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки охраноспособности

заявленного обозначения включает в себя упомянутый Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, которые утверждены приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, и введены в действие с 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения, в частности, 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.

Согласно пункту (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.

Согласно пункту (14.4.2.4) Правил, комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав комбинированного 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.

Согласно пункту (14.4.2.2) Правил, сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

Звуковое, графическое и смысловое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) – (в) пункта (14.4.2.2) Правил, которые могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту (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.

В качестве товарного знака, как указано выше, заявлено обозначение, включающее слово «AVITA», выполненное оригинальным шрифтом заглавными буквами в латинице, причем буквы выполнены в виде сочетания прямоугольных отрезков черного цвета с акцентом в виде тонких линий, параллельных сторонам основных составляющих букв. Особенностью графического выполнения заявленного обозначения является точка над буквой «I» в виде элементов каплевидной формы, которые также использованы в буквах «A», причем в последнем случае эти элементы выполнены белым цветом и символизируют капли жидкости, а в букве «I» они выполнены черным цветом с отрезками белого цвета по центру, символизируя листья растений.

В композиции заявленного обозначения доминирующее положение занимает словесный элемент «AVITA».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству № 263259 включает слово «АВИТА», выполненное шрифтом близким к стандартному заглавными буквами русского алфавита зеленого цвета, и изобразительный элемент в виде стилизованного цветка, состоящего из различных геометрических фигур с использованием зеленого и красного цветов. Знак зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 05 класса МКТУ «мука для фармацевтических целей; мука из льняного семени для фармацевтических целей; напитки диетические для медицинских целей; сбор чайный противоастматический; хлеб диабетический; чаи травяные для медицинских целей; чай для похудения медицинский».

Анализ заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком на тождество и сходство в соответствии с признаками, изложенными в пункте (14.4.2) Правил, показал следующее.

Отсутствие информации в общедоступных словарно-справочных изданиях о принадлежности словесного элемента «AVITA» к лексике какого - либо

языка определяет необходимость рассматривать его без привязки к какому-либо языку как сочетание звуков [a v i t a].

Вывод о фонетическом тождестве словесных элементов «AVITA» и «АВИТА», занимающих доминирующее положение в композиции заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака, не вызывает сомнений, поскольку они состоят из совпадающих звуков, расположенных в одинаковом порядке [a v i t a] и [a в и т а].

В связи с тем, что сравниваемые слова не являются лексическими единицами какого-либо языка, не представляется возможным провести анализ на предмет сходства обозначений по семантическому критерию, что дополнительно усиливает значение фонетического признака сходства.

Что касается графического признака сходства, то, принимая во внимание фонетическое тождество словесных элементов AVITA и АВИТА при отсутствии смыслового значения, их визуальное отличие в данном случае не оказывает существенного влияния на вывод о сходстве знаков в целом.

Изложенное позволяет сделать вывод, что заявленное обозначение и противопоставленный знак ассоциируются друг с другом благодаря сходству их доминирующих словесных элементов, несмотря на отдельные визуальные отличия.

Вывод об однородности товаров 30 класса МКТУ (чай, мука, хлебобулочные изделия) заявленного обозначения и вышеуказанных товаров 05 класса МКТУ противопоставленного товарного знака обусловлен тем обстоятельством, что они относятся к одному виду товаров, в данном случае это чай, мука и хлеб. Что касается товаров 32 класса МКТУ «минеральные воды», то они относятся к диетическим напиткам, что определяет их однородность с товарами 05 класса МКТУ противопоставленного товарного знака «напитки диетические для медицинских целей».

Таким образом, заявленное обозначение «AVITA» по заявке №2005727823/50 сходно до степени смешения с противопоставленным

товарным знаком «АВИТА» по свидетельству №263259 в отношении части товаров 30, 32 классов МКТУ, и, следовательно, решение экспертизы о в регистрации товарного знака «АВИТА» в отношении части заявленных товаров 30, 32 классов МКТУ следует признать обоснованным.

С учетом вышеизложенного Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 29.10.2007 и оставить в силе решение экспертизы от 28.06.2007.