

Палата по патентным спорам в юрядке, 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, регистрационный №4520, рассмотрела возражение от 11.01.2007, поданное Закрытое акционерное общество «РЫБФЛОТПРОМ», на решение экспертизы от 27.09.2006 об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака (далее - решение экспертизы) по заявке №2005724777/50, при этом установлено следующее.

Заявителем обозначения по заявке №2005724777/50 с приоритетом от 29.09.2005 является ЗАО «РЫБФЛОТПРОМ», г. Калининград (далее - заявитель).

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение, выполненное в стандартном шрифтом исполнении, является фантазийным, не имеющим смыслового значения, в отношении товаров, для которых испрашивается регистрация.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 05 и 31 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Федеральным институтом промышленной собственности 27.09.2006 принято решение об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров, указанных в перечне заявки, по мотивам его несоответствия требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.92 №3520-1, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенным в действие с 27.12.2002 (далее - Закон), и пунктов 2.8 (2.8.2) и 14.4.2.2 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003 зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003, регистрационный №4322, введенных в действие с 10.05.2003 (далее— Правила).

Решение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными товарными знаками в отношении однородных товаров 05 и 31 классов МКТУ на имя иных лиц, а именно:

- С товарным знаком «ЭРА» по свидетельству № 189142 с приоритетом от 12.04.1999 для однородных товаров 31 класса МКТУ [1];
- С комбинированным товарным знаком «ЭРА» по свидетельству № 221398 с приоритетом от 12.07.2000 для однородных товаров 05 класса МКТУ [2].

Заявитель выразил несогласие с решением экспертизы в возражении от 29.05.2006, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение «Эра», по мнению заявителя, не является сходным до степени смешения с товарными знаками № 189142 и № 221398 по семантическому и фонетическому признакам, а также и в связи с наличием дополнительного изобразительного элемента;

- владельцы противопоставленных товарных знаков необоснованно затянули переговоры, в связи с чем заявления об аннулировании их товарных знаков вовремя не были рассмотрены и результаты представлены в материалы данной заявки.

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

С учетом даты (11.01.2007) поступления заявки № 2005724777/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон и Правила.

Согласно пункту 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 абзацем 4 пункта 1 статьи 7 Закона регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарным знаком, указанным в абзаце втором или третьем настоящего пункта, 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 на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.4 Правил, комбинированные обозначения сравниваются:

- с комбинированными обозначениями;
- с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

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

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.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных регистрации показал следующее.

Заявленное обозначение «ЭРА» является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

На заседании коллегии, состоявшейся 05.06.2007, заявителем была выражена просьба об ограничении своих притязаний в отношении товаров 05 класса МКТУ и регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 05 класса МКТУ, а именно «добавки кормовые для медицинских целей» и товаров 31 класса МКТУ, указанных в первоначальном перечне.

Анализ противопоставленного экспертизой товарного знака [1] позволил выявить, что обозначение по данной заявке является словесным и состоит из слова «Эра», выполненного буквами русского алфавита, оригинальным шрифтом. Данный товарный знак был зарегистрирован в отношении товаров 29, 30, 31, 34, 35 и услуг 42 классов МКТУ, указанных в перечне.

Сходство знаков обусловлено фонетическим и семантическим тождеством словесного элемента «ЭРА», и второстепенностью графического фактора сходства. Однородность установлена в силу единого назначения товаров «корма для скота; корма для птицы» и «добавки кормовые для медицинских целей», одного круга потребителей и состава.

Палатой по патентным спорам было установлено, что прекращение правовой охраны товарного знака по свидетельству № 189142 на основании решения Палаты по патентным спорам от 08.08.2007 снимает необходимость учета правомерно противопоставленного экспертизой противопоставленного товарного знака [1], как препятствующего регистрации обозначения по заявке № 2005724777/50, поскольку право на подачу заявления в Палату по патентным спорам было реализовано задолго до даты подачи возражения в Палату по патентным спорам в отношении решения экспертизы об отказе в регистрации в качестве товарного знака обозначения «ЭРА» по заявке № 2005724777/50.

Анализ противопоставленного экспертизой товарного знака [2] показал следующее. Обозначение по данной заявке является комбинированным со словесным элементом «Эра», выполненным буквами русского алфавита оригинальным шрифтом. При этом изобразительный элемент представляет собой жирную линию овальной формы, имеющую разрыв в левой части, горизонтально разделена линией, в которую с левой стороны вписан словесный элемент «ЭРА». Товарный знак зарегистрирован в отношении товаров 05, 19 классов МКТУ, указанных в перечне.

Заявленное обозначение и товарный знак [2] следует признать сходными по фонетическом и семантическому критерию за счет вхождения в их состав в качестве основного индивидуализирующего элемента слова «Эра».

Однако анализ однородности товаров 05 класса МКУ, для которых зарегистрирован противопоставленный знак [2], и товаров 05 класса МКТУ в отношении которых испрашивается правовая охрана заявленному обозначению, показал следующее.

Согласно заявленному ограничению, лицом, подавшим заявление, правовая охрана испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ – «добавки кормовые для медицинских целей».

Кормовые добавки (мел, травертины, сапропель, фосфаты кормовые поваренная соль и др.), содержащие кальций, фосфор, натрий и другие минеральные вещества, вводимые в рацион сельскохозяйственных животных (см. Российский Энциклопедический словарь).

Кормовые добавки применяются при недостатке в рационах животных некоторых химических элементов. В практике кормления рационы контролируют по кальцию, фосфору, натрию, хлору и некоторым микроэлементам. В большинстве растительных кормов недостаёт натрия и хлора. Животным, поедающим в основном растительные корма, необходима подкормка поваренной солью, содержащей натрий и хлор. В качестве кальциевых подкормок используют молотый мел, травертины, сапропель, известняки, древесную золу, гипс и др. При недостатке в рационе кальция и фосфора употребляют фосфаты кормовые - обесфторенный фосфат, трикальцийфосфат, преципитат, динатрийфосфат и др. Минеральные смеси (простые и ложные) составляют с учётом потребности животных в минеральных веществах и содержания в кормах. Смешивают минеральные корма с концентратами, силосом, жомом, измельченными корнеплодами минеральных кормов - обязательные компоненты комбикормов. На заводах из минеральных кормов готовят солевые смеси, брикеты-лизунцы и таблетки, во многие из которых входят и все необходимые микроэлементы.

Таким образом, кормовые добавки для медицинских целей - это вещества, используемые в животноводстве для подкормки животных (см. Большая советская энциклопедия).

Противопоставленный товарный знак [2] зарегистрирован в отношении товаров 05 класса МКТУ: «фармацевтические, ветеринарные и гигиенические препараты; диетические вещества для медицинских целей; детское питание; пластыри; перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства».

Обращение к словарно-справочной литературе показало, что диета - (от греч. *diaita* - образ жизни, режим питания), специально разработанный режим питания в отношении количества, химического состава, физических свойств, кулинарной обработки и интервалов в приёме пищи. Режим питания здорового человека, соответствующий профессии, полу, возрасту и др. (рациональная диета), составляет предмет изучения гигиены питания.

Таким образом, диетические вещества – это те вещества которые предназначены для использования в специальном диетическом питании человека в медицинских целях.

Из вышеизложенного можно сделать вывод о том, что в силу различного назначения, различного круга потребителей, условий реализации и состава «добавки кормовые для медицинских целей» и «диетические вещества для медицинских целей» не являются однородными товарами.

Ветеринария - учение о болезнях домашних животных, об их причинах, сущности, симптомах, течении и лечении; в более же обширном смысле слова - совокупность знаний, имеющих отношение к поддержанию здоровья домашних животных и к их лечению. В. сравнительно в недавнее время приняла научный характер. До XIX в. лечение животных, преимущественно лошадей, производилось грубым эмпирическим путем кузнецами, знахарями и др. Ныне В. обнимает ту же область биологических наук и прикладных знаний, что и медицина, хотя значительно уступает последней в успехах своего развития (см. Большая советская энциклопедия).

Очевидно, что ветеринарные препараты – это специально разработанные препараты, предназначенные для лечения различных заболеваний животных.

Таким образом, в силу различного назначения и состава из которого изготавливаются указанные в противопоставленной регистрации [2] «ветеринарные препараты» и «добавки кормовые для медицинских целей», указанные в перечне заявки № 2005724777/50, следует признать неоднородными.

Кроме того, необходимо отметить что правообладателем противопоставленной регистрации [2], в письме от 10.01.2007 выразил свое согласие на регистрацию заявленного обозначения в качестве товарного знака и отметил, что товарный знак № 221398 никогда не использовался для маркировки товаров 05 и 19 классов МКТУ.

Учитывая изложенное, у коллегии Палаты по патентным спорам отсутствуют основания для утверждения о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона.

На основании изложенного Палата по патентным спорам решила:

Удовлетворить возражение от 11.01.2007 г., отменить решение экспертизы от 27.09.2006 г., зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении следующих товаров:

**В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и
наименования мест происхождения товаров"**

(511) 05 Добавки кормовые для медицинских целей.

31 Добавки кормовые, корма укрепляющие для животных.

Приложение: сведения об уплате пошлины за регистрацию товарного знака
на 2 л. в 1 экз.