

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой в действие с 01.01.2008 с Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ, и в соответствии 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 и дополнениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, рассмотрела возражение от 13.07.2007, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Рынок-Сервис», г. Оренбург, (далее – лицо, подавшее возражение), на решение экспертизы о регистрации товарного знака по заявке № 2005716861/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2005716861/50 с приоритетом от 11.07.2005 заявлено на имя Общества с ограниченной ответственностью «Рынок-Сервис», 460000, г. Оренбург, ул. 8 Марта, Центральный рынок, оф.7 (далее – заявитель) в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 класса МКТУ, указанных в перечне. Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, заявленное комбинированное обозначение представляет собой изображение расписной деревянной ложки. Под изображением ложки расположено слово «ПИР», после слова расположено схематичное изображение блина со сметаной на тарелке. Далее расположены буквы «С», «О», «Т» бордового цвета.

Экспертизой принято решение от 30.03.2007 о регистрации товарного знака для части услуг 43 класса МКТУ. Для другой части услуг 43 класса МКТУ и всех товаров 29 и 30 классов МКТУ экспертизой отказано в регистрации товарного знака на основании пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации "О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров" от 23.09.1992 № 3520-1, введенного в действие 17.10.1992 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 27.12.2002 № 166-ФЗ (далее — Закон).

Решение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с комбинированным товарным знаком со словесным элементом «ПИР», зарегистрированным на имя ООО Торгового дома «Пир», 109651, Москва, Новочеркасский бульвар, 20, корп. 1. для однородных товаров 29 и 30 класса МКТУ (заявка № 2004720023/50, приоритет от 06.09.2004, в настоящее время – свидетельство № 321692).

- со словесным товарным знаком «Пир», зарегистрированным на имя ЗАО «Пир групп», 125124, Москва, 3-я ул. Ямского Поля, 14/16, для однородных услуг 43 класса МКТУ (свидетельство № 298987, приоритет от 15.05.2003).

В решении экспертизы также указано, что все буквы и слова, кроме слова «ПИР», являются неохраняемыми элементами в соответствии с пунктом 1 статьи 6 Закона и пунктом 2.3. (2.3.1) Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003 (далее – Правила).

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 13.07.2007 заявитель выразил несогласие с решением экспертизы.

Возражение содержит следующие доводы:

- заявленное обозначение содержит словесный элемент «ПИР СОТ», который обладает различительной способностью, не имеет иных абсолютных оснований для отказа в регистрации, предусмотренных пунктом 1 статьи 6 Закона, и отнесение словесного элемента «сот» к неохраняемым является необоснованным;

- противопоставленные товарные знаки по свидетельствам № 298987 и № 321692 не могут рассматриваться как сходные до степени смешения с заявленным обозначением;

- смысловое значение заявленного обозначения «ПИР СОТ» раскрыто в заявке на регистрацию товарного знака, где указывается, что словесный элемент является фантазийным сокращением слогана заявителя и подчеркивается вымышленный характер заявленного словосочетания. Смысловое значение слова

«пир» не может совпадать с вымышленным словесным элементом. Более того, словесный элемент расположен таким образом, что изображение тарелки с блином может восприниматься потребителем как буква «О» (распространенный художественный прием замены буквы на изображение сходной формы), в этом случае словесный элемент однозначно воспринимается как вымышленное слово «Пирсот». Слово «Пирсот» также не имеет конкретного смыслового значения и не может семантически совпадать со словом «Пир»;

- словесные элементы «ПИР СОТ» и «ПИР» содержат разное количество слов, слогов, букв, разное количество гласных и согласных букв, ударение ставится на разные слоги. Указанные обозначения содержат только три совпадающие буквы, а именно 3 из 6 букв словосочетания, то есть только 50 % букв, что недостаточно для признания их сходными;

- общее впечатление от графического исполнения заявленного обозначения сильно отличается от противопоставленных товарных знаков в силу наличия множества визуальных различий, что является достаточным для вывода об отсутствии графического сходства;

- в заявленном обозначении присутствует оригинальное стилизованное изображение, которое выполнено в ярких цветах, расположено в центре композиции и хорошо запоминается потребителем. Представленное изображение и словесный элемент составляют выдержанную в едином стиле композицию, и играют существенную роль в индивидуализации товара.

На основании изложенного в возражении изложена просьба отменить решение экспертизы о регистрации товарного знака от 30.03.2007 по заявке № 2005716861/50 и зарегистрировать товарный знак.

Изучив материалы дела и заслушав представителя лица, подавшего возражение, Палата по патентным спорам признала доводы возражения неубедительными.

С учетом даты поступления заявки на регистрацию товарного знака (11.07.2005) правовая база для оценки охраноспособности заявленного

обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон и Правила.

Не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, указанных в пункте 1 статьи 6 Закона, а именно: обозначений, не обладающих различительной способностью.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, общепринятые наименования, представляющие собой, как правило, простые указания товаров, заявляемые для обозначения этих товаров; общепринятые сокращенные наименования организаций, предприятий, отраслей и их аббревиатуры.

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 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил 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).

Звуковое (фонетическое) сходство определяется на основании следующих признаков наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их

расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звуко сочетаний в составе обозначений; близость состава гласных, согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство определяется на основании следующих признаков общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание; расположение букв по отношению друг к другу.

Смысловое (семантическое) сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей, в частности, совпадение значений обозначений в разных языках; совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях. 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 представляет собой комбинированное обозначение, в котором присутствует изображение деревянной расписной ложки, под которой размещена словесная часть «ПИР», «com», «ТМ», торговая марка. При этом элемент «ПИР» имеет значительно большие размеры по отношению к «com» и отделен от него геометрической фигурой в виде вписанных овалов с разной толщиной сторон. По своему пространственному и смысловому значению доминирующее положение в знаке занимает словесный элемент «ПИР», шрифтовые элементы которого имеют достаточно крупные размеры. Это приводит к тому, что внимание потребителя в первую очередь концентрируется именно на слове «ПИР», которое в итоге и определяет общее зрительное впечатление, производимое данным обозначением в целом.

При этом особенность заявленного обозначения заключается в том, что присутствие изобразительного элемента между частями «ПИР» и «com», указывает на то, что они могли бы быть восприняты потребителем как воспроизведение способа адресации в сети Интернет – пир.com. Отмеченное обуславливает вывод об отсутствии различительной способности всех словесных и буквенных элементов заявленного обозначения, за исключением слова «ПИР», поскольку такие элементы являются общепринятыми наименованиями для маркировки товаров или услуг.

Противопоставленный товарный знак [1] по свидетельству № 298987 представляет собой комбинированное обозначение, в котором словесный элемент «ПИР» обрамлен прерывистыми контурными линиями, а буква «И» опущена по отношению к другим буквам.

Противопоставленный товарный знак [2] по свидетельству № 321692 представляет собой комбинированное обозначение, в котором словесный элемент окольцован овальной линией, исходящей из под буквы «Р» вверх и сужающейся к концу. Большой треугольник прерывает овальную линию посередине.

Основным доминирующим элементом товарных знаков [1, 2] является элемент «ПИР», поскольку в силу своего словесного характера этот элемент легче запоминается, чем изобразительный, и на нем акцентируется внимание потребителя при восприятии товарных знаков.

Учитывая изложенное, при определении сходства заявленного комбинированного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1, 2] за основу берется сравнение именно сильных, то есть несущих основную различительную способность, словесных элементов «ПИР» и «ПИР». Их фонетическое и семантическое тождество и графическое сходство очевидно.

Обращение к перечням товаров, в отношении которых была предоставлена правовая охрана противопоставленным товарным знакам и в отношении которых заявлено рассматриваемое обозначение, показало следующее.

Товарный знак [1] зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 43 класса МКТУ – гостиницы, закусовые, кафе, кафетерии, мотели, пансионаты,

рестораны, услуги по приготовлению блюд и доставке на дом, услуги баров, услуги кемпингов, столовые на производстве и в учебных заведениях, услуги баз отдыха.

В перечне заявки № 2005716861/50 присутствуют совпадающие или однородные им услуги (услуги, оказываемые предприятиями общественного питания или предприятиями по предоставлению временного жилья и мест отдыха), а именно: аренда временного жилья, базы отдыха, бронирование мест в гостиницах; бронирование мест в пансионатах, бронирование мест для временного жилья, гостиницы, закусочные, кафе, кафетерии, мотели, пансионаты; пансионаты для животных; рестораны; рестораны самообслуживания; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги баз отдыха [предоставление жилья]; услуги баров; услуги кемпингов; услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом.

Что касается услуг 43 класса МКТУ, а именно, аренда переносных сооружений; аренда помещений для проведения встреч; прокат мебели, столового белья и посуды; прокат палаток; ясли детские, то они не являются однородными услугам, в отношении которых зарегистрирован товарный знак [1].

Товарный знак [2] зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 29 класса МКТУ – мясо, рыба, птица и дичь; мясные экстракты; овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергнутые тепловой обработке; желе, варенье, компоты; яйца, молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые.

Указанные товары 29 класса МКТУ являются однородными товарам, для которых предназначено обозначение по заявке № 2005716861/50, в частности, для маркировки товаров 29 класса МКТУ, поскольку эти товары относятся к одному и тому же роду (виду), пищевые продукты животного происхождения или овощи в необработанном или обработанном виде, и имеют одинаковые условия реализации и круг потребителей.

Товарный знак [2] зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 30 класса МКТУ, а именно – кофе, чай, какао, сахар, рис, тапиока (маниока), саго, заменители кофе; мука, зерновые продукты, хлебобулочные изделия,

кондитерские изделия, мороженное; мед, сироп из патоки; дрожжи, пекарные порошки; соль, горчица; уксус, приправы; пряности; пищевой лед.

Указанные товары 30 класса МКТУ являются однородными товарам 30 класса МКТУ, включенным в перечень заявки № 2005716861/50, поскольку являются растительными пищевыми продуктами, подготовленными для потребления или консервирования, а также вспомогательными добавками, предназначенными для улучшения вкусовых качеств пищевых продуктов.

Учитывая изложенное, вывод экспертизы о регистрации товарного знака только для части вышеуказанных услуг 43 класса МКТУ является правомерным.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

Отказать в удовлетворении возражения от 13.07.2007 и оставить в силе решение экспертизы от 30.03.2007.