

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 (далее – Кодекс), 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 №4520, рассмотрела возражение от 22.09.2009, поданное компанией «ВАГИОНИ, Мавра», Греция (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2007714703/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2007714703/50 с приоритетом от 18.05.2007 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03 класса МКТУ, указанных в заявке.

Согласно описанию, приведенному в заявке, на регистрацию заявлено комбинированное обозначение, в состав которого входит изображение круглой рамки, боковые стороны которой выполнены в виде декоративных ветвей, составленных из композиции пестрых цветов и фруктов. Внутри рамки помещен словесный элемент «Fresh Line», выполненный в две строки каллиграфическим шрифтом с использованием прописных и строчных букв. Под изобразительным элементом помещено словосочетание «Живая косметика из Греции», выполненное мелким каллиграфическим шрифтом с использованием прописных и строчных букв. Комбинация размещена на прямоугольном фоне.

Правовая охрана обозначению испрашивается в белом, черном, красном, розовом, желтом, зеленом, светло-зеленом, коричневом, синем и фиолетовом цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам 26.08.2009 принято решение об отказе в государственной

регистрации товарного знака, мотивированное несоответствием заявленного обозначения требованиям пунктов 1 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Данное решение обосновано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения в отношении однородных товаров 03 класса МКТУ с товарным знаком по свидетельству №255387, зарегистрированным на имя другого лица и имеющим более ранний приоритет.

Вывод экспертизы о сходстве знаков основан на фонетическом и семантическом критериях сходства сравниваемых обозначений.

В заключении по результатам экспертизы также отмечено, что словесные элементы «Живая косметика из Греции» являются неохраняемыми элементами, так как они указывают на вид, свойства и место производства товаров.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 22.09.2009, в котором заявитель выражает несогласие с решением Роспатента от 26.08.2009. Доводы возражения сводятся к следующему:

- 1) доминирующее положение в заявленном обозначении занимает изображение круглой пестрой цветной рамки, а словесный элемент «Fresh Line» благодаря оригинальности шрифта воспринимается как фигурный изобразительный элемент;
- 2) заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак не являются сходными, так как они производят различное общее зрительное впечатление;
- 3) словесный элемент «из Греции» указывает на место производства товаров, но словосочетание «живая косметика» является фантазийным и семантически нейтральным для заявленных товаров, поскольку не существует живой или неживой косметики.

С учетом изложенных доводов заявителем выражена просьба об отмене решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех товаров, приведенных в заявке.

Корреспонденцией, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 25.12.2009, заявителем представлена копия протокола заседания коллегии палаты по патентным спорам от 24.12.2009, согласно которому было принято решение о досрочном частичном прекращении правовой охраны товарного знака по свидетельству №255387, то есть противопоставленного товарного знака.

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

С учетом даты подачи заявки (18.05.2007) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя 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 от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон), и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 №32, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с абзацами 1 и 2 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.

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.

В соответствии с пунктом 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 и 14.4.2.3 настоящих 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 основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) – (в) настоящего пункта.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) настоящего пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.2.3 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: внешняя форма, наличие или отсутствие симметрии, смысловое значение, вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.), сочетание цветов и тонов.

Перечисленные признаки могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 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 соответствии с абзацами 1 и 4 пункта 1 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих

различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров, указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер), указания материала или состава сырья и обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

В соответствии с абзацем 6 пункта 1 статьи 6 Закона элементы, указанные в настоящем пункте, могут быть включены как неохраняемые элементы в товарный знак, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Заявленное обозначение представляет собой комбинированное обозначение, в состав которого входят изобразительные элементы в виде стилизованных изображений круглой рамки, цветов и фруктов, а также словесный элемент «Fresh Line», выполненный прописным шрифтом буквами латинского алфавита, и словесный элемент «Живая косметика из Греции», выполненный шрифтом, близким к стандартному, буквами русского алфавита.

Обозначение исполнено в белом, черном, красном, розовом, желтом, зеленом, светло-зеленом, коричневом, синем и фиолетовом цветовом сочетании.

Следует отметить, что словесный элемент «Fresh Line» акцентирует на себе внимание, поскольку он помещен в центральной части обозначения и выполнен более крупным шрифтом. Словесный элемент запоминается легче, чем изобразительные элементы. Данный словесный элемент выполнен прописью, но его прочтение не вызывает каких-либо затруднений, поэтому довод заявителя об утрате словами «Fresh Line» своего словесного характера не убедителен.

Словесный элемент «Живая косметика из Греции» занимает периферийное положение, поскольку выполнен в нижней части обозначения более мелким шрифтом.

Указанное выше обуславливает вывод о доминировании в заявленном обозначении словесного элемента «Fresh Line».

Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 03 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №255387 с приоритетом от 07.02.2003 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «Freshline», выполненного шрифтом, близким к стандартному, буквами латинского алфавита на фоне стилизованного изображения изогнутой ленты, в правой части которой помещено стилизованное изображение цветка.

Указанный знак выполнен в белом, голубом и зеленом цветовом сочетании.

Следует отметить, что словесный элемент «Freshline» занимает в данном товарном знаке доминирующее положение, так как он помещен в центральной части знака и акцентирует на себе внимание, а изобразительные элементы служат ему фоном, то есть играют в знаке второстепенную, подчиненную роль.

Противопоставленный товарный знак зарегистрирован, в частности, в отношении товаров 03 класса МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака показал следующее.

Сравниваемые обозначения содержат в своем составе фонетически тождественные словесные элементы «Fresh Line» и «Freshline», которые доминируют в них.

Фонетическое тождество данных словесных элементов обусловлено совпадением всех звуков.

Графическое сходство указанных словесных элементов заключается в том, что они выполнены буквами одного (латинского) алфавита, имеют одинаковое

количество букв, совпадает состав букв этих элементов. Исполнение данных словесных элементов разным шрифтом, на двух или на одной строках, в два или в одно слово не оказывает решающего влияния на восприятие этих элементов в целом.

Различная внешняя форма изобразительных элементов в составе сравниваемых знаков и различное цветовое исполнение знаков не имеют решающего значения при их восприятии в целом ввиду упомянутой выше доминирующей роли словесных элементов «Fresh Line» и «Freshline».

«Fresh» в переводе с английского языка означает «свежий (недавно приготовленный), натуральный», а «Line» – «линия» (см. Интернет-портал «Яндекс: Словари / АBBYY Lingvo»).

Таким образом, словосочетание «Fresh Line» может быть переведено с английского языка как «свежая линия» или «натуральная линия».

Словесный элемент «Freshline» в противопоставленном товарном знаке представляет собой единое фантазийное слово, однако представляется очевидным то, что оно состоит из двух лексически значимых единиц – «Fresh» и «Line». Кроме того, они логически обособлены в составе противопоставленного знака, будучи графически исполненными на голубом и зеленом фоне соответственно.

Указанное позволяет сделать вывод о семантическом сходстве сравниваемых обозначений.

В силу вышеуказанного сравниваемые знаки ассоциируются между собой в целом.

Изложенное обуславливает вывод о том, что заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак являются сходными.

Товары 03 класса МКТУ (косметические и парфюмерные изделия), в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению, и товары 03 класса МКТУ (косметические и парфюмерные изделия), в отношении которых зарегистрирован

противопоставленный товарный знак, совпадают либо соотносятся как род-вид, то есть являются однородными.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №255387 являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 03 класса МКТУ.

Указанное обуславливает вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона.

Что касается представленной заявителем копии протокола заседания коллегии палаты по патентным спорам от 24.12.2009, согласно которому было принято решение о досрочном частичном прекращении правовой охраны противопоставленного товарного знака, то следует отметить, что при рассмотрении возражения коллегия Палаты по патентным спорам исходила из того, что на дату принятия возражения к рассмотрению и на дату рассмотрения возражения указанная регистрация товарного знака действовала в полном объеме.

Словосочетание «Живая косметика из Греции» состоит из элементов, характеризующих товары, а именно, указывающих на их вид («косметика»), свойства и состав сырья («живая») и место производства («из Греции»), то есть из неохраемых элементов согласно пункту 1 статьи 6 Закона.

Следует отметить, что словосочетания «живая косметика» или «натуральная косметика» широко используются различными производителями для указания того, что соответствующая продукция изготовлена из натурального сырья, обладающего определенными лечебными и/или косметическими свойствами (см. Интернет-портал «Google»).

Таким образом, коллегия Палаты по патентным спорам не располагает основаниями, опровергающими вывод экспертизы о том, что словесные элементы «Живая косметика из Греции» являются неохраемыми.

Учитывая изложенное, Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 22.09.2009, оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 26.08.2009.