


ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 27.11.2020, поданное Крютченко Андреем Васильевичем, г. Аксай, Ростовская область (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019722762 (далее – решение Роспатента), при этом установила следующее.

Предоставление правовой охраны товарному знаку с приоритетом от 15.05.2019 по заявке № 2019722762 испрашивалось на имя заявителя в отношении товаров 01, 04, 05, 29, 31, 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки на регистрацию в качестве товарного знака



заявлено словесное обозначение , словесный элемент «GREENTECH» которого выполнен латинским шрифтом заглавными буквами в цветовом сочетании: «белый, светло-зеленый, черный».

Решение Роспатента от 27.07.2020 о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2019722762 в отношении товаров 01, 04, 29, 31, 32 классов МКТУ было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому установлено следующее:

- в отношении товаров 05 класса МКТУ заявителю было отказано в государственной регистрации товарного знака ввиду несоответствия заявленного обозначения [1]

требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, поскольку заявленное обозначение [1] сходно фонетически до степени смешения:

- с товарным знаком **GREENTIME**, зарегистрированным ранее на имя Акционерного общества "ДИАДАР", 121170, Москва, ул. Кульнева, д. 3, стр. 1, комн. 18 Б, свидетельство № 475246 с приоритетом от 13.04.2011 г. [2], в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ «продукты диетические пищевые»;



- со знаком **Greenice** по международной регистрации № 1454595 с приоритетом от 30.11.2018 г. [3], правовая охрана которому предоставлена ранее на имя BRIZ, SIA Rasas iela 5 LV-1057 Rīga, тер. 2-ой км автодороги Окуловка-Кулотино, д. 1, стр. 2, пом. 19, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ «pharmaceuticals, medical and veterinary preparations; sanitary preparations for medical purposes; dietetic food and substances adapted for medical or veterinary use, food for babies; dietary supplements for humans and animals; plasters, materials for dressings; material for stopping teeth, dental wax; disinfectants; preparations for destroying vermin; fungicides, herbicides» («фармацевтические препараты, медицинские и ветеринарные препараты; санитарные препараты медицинского назначения; диетические продукты питания и вещества, адаптированные для медицинского или ветеринарного применения, продукты питания для детей; пищевые добавки для человека и животных; пластыри, материалы для перевязок; материалы для лечения зубов, зубной воск; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения паразитов; фунгициды, гербициды»);

- со знаком «**GENENTECH**» по международной регистрацией № 1096965 с приоритетом от 19.10.2011 г. [4], правовая охрана которому предоставлена ранее на имя «GENENTECH, INC.» 1 DNA Way South San Francisco, CA 94080, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ «produits pharmaceutiques, à savoir hormones, polypeptides et protéines» («фармацевтические препараты, а именно гормоны, полипептиды и белки»).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило 27.11.2020 возражение, в котором заявитель выразил несогласие с решением

Роспатента от 27.07.2020. Доводы возражения, а также дополнений к нему сведены к следующему:

- в возражении заявитель настаивает на отсутствии сходства заявленного обозначения [1] и противопоставленных товарных знаков [2-4], а также возражает против однородности сравниваемых товаров 05 класса МКТУ;
- заявитель отказывается от части заявленных товаров 05 класса МКТУ и ограничивает перечень товаров 05 класса МКТУ следующим образом: «волокна пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из семян льна; крахмал для диетических или фармацевтических целей».

На основании изложенного в возражении содержится просьба об изменении решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака в отношении ограниченного перечня товаров 05 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, выслушав лиц, участвующих при рассмотрении возражения, поступившего 27.11.2020, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (15.05.2019) заявки № 2019722762 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения [1] включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, рег. № 4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее – Правила).

В соответствии с подпунктом 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, 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 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 44 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, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

- 1) звуковое 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 звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;
- 2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;
- 3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения 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, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Заявленное обозначение по заявке № 2019722762 представляет собой



комбинированное обозначение [1], словесный элемент «GREENTECH» которого выполнен латинским шрифтом заглавными буквами. Регистрация заявленного обозначения [1] в качестве товарного знака испрашивается в отношении ограниченного перечня товаров 05 класса МКТУ «волокна пищевые; добавки пищевые; добавки пищевые белковые; добавки пищевые для животных; добавки пищевые дрожжевые; добавки пищевые из глюкозы; добавки пищевые из лецитина; добавки пищевые из масла льняного семени; добавки пищевые из протеина; добавки пищевые из протеина для животных; добавки пищевые из семян льна; крахмал для диетических или фармацевтических целей» в цветовом сочетании: «белый, светло-зеленый, черный».

В заявленном обозначении [1] наиболее значимым элементом является словесный элемент «GREENTECH».

В отношении несоответствия заявленного обозначения [1] требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса коллегия отмечает следующее.

Противопоставленный товарный знак **GREENTIME** по свидетельству № 475246 с приоритетом от 13.04.2011 г. [2] является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правообладатель: АО "ДИАДАР", Москва. Правовая охрана товарного знака [2] действует в отношении товаров 05 класса МКТУ «продукты диетические пищевые».



Противопоставленный знак по международной регистрации № 1454595 с приоритетом от 30.11.2018 г. [3] является комбинированным, состоит из словесного элемента «Greenice», выполненного стилизованным шрифтом буквами латинского алфавита, а также изобразительных элементов в виде прямоугольника и вписанной в него семиугольной фигуры. Правообладатель: «BRIZ», Рига, Латвия. Правовая охрана предоставлена знаку [3] на территории Российской Федерации в отношении товаров 05 класса МКТУ «*pharmaceuticals, medical and veterinary preparations; sanitary preparations for medical purposes; dietetic food and substances adapted for medical or veterinary use, food for babies; dietary supplements for humans and animals; plasters, materials for dressings; material for stopping teeth, dental wax; disinfectants; preparations for destroying vermin; fungicides, herbicides*» («фармацевтические препараты, медицинские и ветеринарные препараты; санитарные препараты медицинского назначения; диетические продукты питания и вещества, адаптированные для медицинского или ветеринарного применения, продукты питания для детей; пищевые добавки для человека и животных; пластыри, материалы для перевязок; материалы для лечения зубов, зубной воск; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения паразитов; фунгициды, гербициды»).

В противопоставленном знаке [3] наиболее значимым элементом является словесный элемент «Greenice».

Противопоставленный знак «**GENENTECH**» по международной регистрацией № 1096965 с приоритетом от 19.10.2011 г. [4] является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правообладатель: «GENENTECH, INC.», США. Правовая охрана предоставлена знаку [4] в отношении товаров 05 класса МКТУ «*produits pharmaceutiques, à savoir hormones, polypeptides et*

protéines» («фармацевтические препараты, а именно гормоны, полипептиды и белки»).

Анализ заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2-4] на тождество и сходство показал следующее.

Сопоставительный анализ по фонетическому критерию сходства сравниваемых элементов «GREENTECH» [1] / «GREENTIME» [2] / «Greenice» [3] показал тождество звучания начальных частей «GREEN-» [1-3], совпадение согласной «-Т-» в обозначениях [1] / [2], согласной «-С-» и гласной «-Е-» в обозначениях [1] / [3].

Сопоставительный анализ по фонетическому критерию сходства сравниваемых элементов «GREENTECH» [1] / «GENENTECH» [4] показали тождество звучания конечной части «-TECH» и близость произношения начальных частей «GREEN-» [1] / «GENEN-» [4], в которых совпадает звучание гласных звуков «-Е-», согласных звуков «G-», «-N-».

При этом, согласно Методическим рекомендациям «Рациональный выбор названий лекарственных средств» (утвержденных Министерством здравоохранения и социального развития РФ 10.10.2005) «общее правило состоит в том, что при подсчете букв (знаков), составляющих слова, различия между сравниваемыми названиями должны составлять 3 и более букв (знаков) в любом сочетании». Различия в сравниваемых названиях препаратов лекарственного назначения в две [2] или одну [3,4] буквы по сравнению с заявленным обозначением [1] являются основанием для признания их сходными.

В рамках семантического критерия сходства оценке подвергается словесный элемент в целом. Таким образом, сопоставительный анализ по смысловому критерию сходства сравниваемых заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2-4] не представляется возможным в силу отсутствия лексического значения у сравниваемых словесных элементов.

Сравниваемые элементы «GREENTECH» [1] / «GREENTIME» [2] / «Greenice» [3] / «GENENTECH» [4] выполнены буквами латинского алфавита, что визуально сближает сравниваемые обозначения.

Фонетический и графический критерии сходства является основополагающим для признания заявленного обозначения [1] и противопоставленных знаков [2-4] сходными. Таким образом, сравниваемые обозначения [1] и [2-4] ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В отношении однородности сравниваемых товаров 05 класса МКТУ коллегия отмечает следующее.

Товары 05 класса МКТУ ограниченного перечня представляют собой пищевые волокна и различные пищевые добавки медицинского назначения. Заявленные товары 05 класса МКТУ ограниченного перечня и товары 05 класса МКТУ «диетические продукты питания и вещества, адаптированные для медицинского или ветеринарного применения; пищевые добавки для человека и животных» противопоставленного знака [3], товары 05 класса МКТУ «продукты диетические пищевые» противопоставленного знака [2] относятся к одному и тому же видовому понятию «продукты диетические для медицинских и фармацевтических целей, пищевые добавки». Товар «пищевые добавки для животных» противопоставленного знака [3] идентичен соответствующему товару 05 класса МКТУ обозначения [1]. Кроме того, заявленные товары 05 класса МКТУ ограниченного перечня и товары 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты, медицинские и ветеринарные препараты; диетические продукты питания и вещества, адаптированные для медицинского или ветеринарного применения; пищевые добавки для человека» противопоставленного знака [3], товары 05 класса МКТУ «продукты диетические пищевые» противопоставленного знака [2], товары 05 класса МКТУ противопоставленного знака [4] имеют общие: сегмент рынка (рынок фармацевтической, ветеринарной, диетической продукции для медицинских целей), круг потребителей, назначение (для лечения/профилактики), условия сбыта (оптом, в розницу, в том числе через аптечную сеть). Указанное свидетельствует об однородности сравниваемых товаров 05 класса МКТУ.

Таким образом, заявленное обозначение [1] и противопоставленные знаки [2-4] являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

Следовательно, вывод, указанный в заключении по результатам экспертизы, о несоответствии заявленного обозначения [1] в отношении товаров 05 класса МКТУ требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса является правомерным.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.11.2020, оставить в силе решение Роспатента от 27.07.2020.