


ЗАКЛЮЧЕНИЕ **по результатам рассмотрения возражения заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 35-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты Российской Федерации" (далее – Кодекс) и 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 29.07.2019. Данное возражение подано ООО «Азовская кондитерская фабрика», г. Мытищи (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2018756508, при этом установлено следующее.

Заявка №2018756508 на регистрацию комбинированного товарного

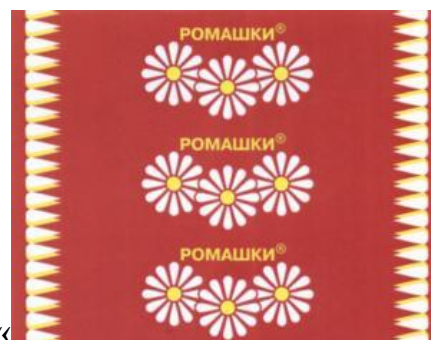


знака «» подана на имя заявителя 20.12.2018 в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом было принято решение от 05.12.2019 об отказе в

государственной регистрации товарного знака по заявке №2018756508. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям пункта 1 и 6 статьи 1483 Кодекса (далее – решение Роспатента).

Доводы мотивированы тем, что заявленное обозначение включает неохраняемые элементы «КОНДИТЕРСКАЯ ФАБРИКА», а также сходно



до степени смешения с товарными знаками «



по свидетельству №542838, «

по свидетельству №475348 зарегистрированными на имя Открытого акционерного общества "РОТ ФРОНТ", Москва, в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 03.03.2020 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель согласен, что словесные элементы «КОНДИТЕРСКАЯ ФАБРИКА» - представляют собой видовое наименование предприятия, указывающее на вид и назначение товаров, не обладают различительной способностью, являются неохраняемыми элементами;

- заявитель не согласен, что заявленное обозначение сходно до степени

смешения с противопоставленными товарными знаками по свидетельствам №№542838, 475348;

- заявитель считает, что сходство между заявленным обозначением и противопоставленными товарными знаками отсутствует ввиду очевидных различий в графике сравниваемых обозначений;

- заявленное обозначение не ассоциируется с противопоставленными товарными знаками в силу различного композиционного решения и идей заложенных в сравниваемые обозначения;

- отсутствует фонетическое, семантическое, графическое сходство сравниваемых словесных элементов «ЛЕТНЯЯ РОМАНТИКА» и «РОМАШКИ», а также графическое сходство сравниваемых обозначений в целом;

- заявитель является правообладателем товарного знака



«» по свидетельству №731072, с тождественным изобразительным элементом - «поле ромашек».

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2018756508 в отношении товаров 30 класса МКТУ

Изучив материалы дела, коллегия сочла доводы заявителя убедительными.

С учетом даты подачи (20.12.2018) заявки № 2018756508 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков,

утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная 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. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся:

- простые геометрические фигуры, линии, числа;
- отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово;
- общепринятые наименования;
- реалистические или схематические изображения товаров, заявленных на регистрацию в качестве товарных знаков для обозначения этих товаров;
- сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

К обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся также обозначения, которые на дату подачи заявки утратили такую способность в результате широкого и длительного использования разными производителями в отношении идентичных или однородных товаров, в том числе в рекламе товаров и их изготовителей в средствах массовой информации.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

-общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

- условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

- общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Указанные в пункте 34 Правил элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения (пункт 35 Правил).

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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с положениями пункта 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 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Исходя из положений пункта 42 Правил, сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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.

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.

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.

В соответствии с пунктом 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

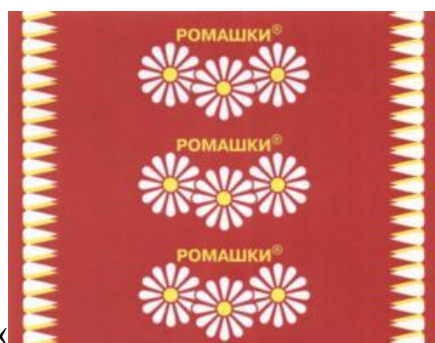
товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки. Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Заявленное комбинированное обозначение по заявке №2018756508



«» включает в свой состав словесные элементы «Летняя романтика», «Азовская», «Кондитерская фабрика» выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и вертикально расположенные изобразительные элементы в виде россыпи цветов (васильки, пижмы, ромашки) расположенных на голубом фоне по образу напоминающего небо. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в белом, черном, красном, зеленом, синем, желтом, фиолетовом, голубом, бежевом, светло-зеленом, светло-синем цветовом сочетании в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Противопоставленный комбинированный товарный знак



«» (1) по свидетельству №542838 включает в свой

состав словесный элемент «РОМАШКИ», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита и стилизованные изображения трех ромашек расположенные на красном фоне и неохраняемый элемент «®». Правовая охрана предоставлена в красном, белом, желтом цветовом сочетании в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Противопоставленный комбинированный товарный знак



« (2) по свидетельству № 475348 включает в свой состав словесный элемент «РОМАШКИ», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита и стилизованные изображения трех ромашек расположенные на зеленом фоне и неохраняемые элементы «®» и «КОНФЕТЫ». Правовая охрана предоставлена в зеленом, белом, желтом цветовом сочетании в отношении товаров 30 класса МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Анализ охраноспособности заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 1 статьи 1483 показал, что оно включает словесные элементы «Кондитерская фабрика», которые являются неохраноспособными, не обладают различительной способностью, поскольку указывают на видовое наименование предприятия. В своем возражении заявитель согласен с исключением из самостоятельной правовой охраны словесных элементов «Кондитерская фабрика».

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков показал следующее.

Сравниваемые товарные знаки представляют собой комбинированные обозначения, в которых индивидуализирующую функцию несут в себе словесные элементы «Летняя романтика», «Азовская» и «РОМАШКИ», так как именно на них в первую очередь акцентирует свое внимание потребитель. Наличие неохраноспособных словесных элементов «Кондитерская фабрика», «®» и «КОНФЕТЫ» выполненных более мелким шрифтом, не влияет на восприятие словесных элементов сравниваемых обозначений.

Учитывая изложенное, при определении сходства сравниваемых обозначений за основу должно быть взято сравнение словесных элементов «Летняя романтика», «Азовская» и «РОМАШКИ».

Сравнительный анализ словесных элементов «Летняя романтика», «Азовская» заявленного обозначения (где: «Летняя» - имеющий отношение к лету; «романтика» - 1) то же, что романтизм, 2) элемент чувства и эмоциональной оценки в чем-нибудь; «Азовская» прилагательное от «Азов» - город в Ростовской области. См. Интернет-словарь: www.dic.academic.ru. Толковый словарь. Ушакова; Географическую энциклопедию.) и словесного элемента «Ромашки» противопоставленных товарных знаков (где: «ромашки» - род однолетних трав семейства сложноцветных. См. Интернет-словарь: www.dic.academic.ru.) показал, что они являются фонетическими несходными, поскольку отличаются количеством слов, их длиной, составом гласных и согласных звуков, и имеют разные семантические значения.


Графически, сравниваемые словесные элементы следует признать не сходными, поскольку словесный элемент заявленного обозначения выполнен оригинальным шрифтом. В то время как в противопоставленных знаках – стандартным шрифтом.

Также коллегия отмечает, что в целом сравниваемые обозначения производят разное зрительное впечатление за счет отличных композиционных решений изобразительных элементов, входящих в состав сравниваемых обозначений. Так, в заявленном обозначении стилизованные

изображения цветов (васильки, пижмы, ромашки) и неба создают единый художественный образ пейзажа, в котором ромашка, является частью экспозиции из совокупности цветков, не несёт главной роли. В то время как в противопоставленных товарных знаках (1, 2) превалирует схематическое изображение цветов (ромашек), расположенных по центру и в четкой последовательности.

Также, в подтверждении вышеизложенному, стоит отметить тот факт, что заявитель является правообладателем товарного знака



«» по свидетельству №731072 со сходным изобразительным элементом и тождественными словесными элементами «Летняя романтика», «Азовская».

Однородность товаров 30 класса МКТУ в сравниваемых перечнях, в возражении заявителем не оспаривается.

Таким образом, сравниваемые обозначения производят разное общее зрительное впечатление на потребителя, следовательно при реализации указанных товаров у потребителей не возникнет представление о принадлежности указанных однородных товаров для индивидуализации которых предназначены сравниваемые знаки, одному производителю, и как следствие, не приведет к смешению их в гражданском обороте.

Проведенный анализ показал, что заявленное обозначение не сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками (1, 2) в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать неправомерным.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

удовлетворить возражение, поступившее 03.03.2020, отменить решение Роспатента от 05.12.2019, зарегистрировать товарный знак по заявке №2018756508.