

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса 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 в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 06.10.2015 (далее – Роспатент), поданное Обществом с ограниченной ответственностью «КУБСНАБ», г. Краснодар (далее – заявитель) на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2013728373, при этом установила следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2013728373 с приоритетом от 19.08.2013 на имя заявителя подано комбинированное обозначение



« ». Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в желтом, темно-желтом, белом, зеленом, сером и темно-зеленом цветовом сочетании в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ.

Роспатентом 08.06.2015 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех товаров 29, 32 классов МКТУ, указанных в перечне заявки, на основании пункта б (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с:



- комбинированным товарным знаком « » (свидетельство №449134 с приоритетом от 02.11.2010), зарегистрированным ранее на имя Общества с ограниченной ответственностью «СТРОВА-Медиа», 121069, Москва, пер. Столовый, 6, стр. 2, в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ и товаров 33 класса МКТУ, признанных однородными части заявленным товарам 32 класса МКТУ;



- комбинированным товарным знаком « » (свидетельство №539934 с приоритетом от 21.08.2012), зарегистрированным ранее на имя Общества с ограниченной ответственностью «Кубань Продукт», 352631, Краснодарский край, г. Белореченск, ул. Бригадная, д. 1Б, в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;

- словесным товарным знаком «КУБАНЬ» (свидетельство №360776 с приоритетом от 09.02.2007), зарегистрированным ранее на имя Закрытого акционерного общества «НОВОКУБАНСКОЕ», 352216, Краснодарский край, Новокубанский р-н, хутор Кирова, ул. Мира, 1, в отношении товаров 33 класса МКТУ, признанных однородными части заявленным товарам 32 класса МКТУ.

В поступившем 06.10.2015 возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявитель сократил перечень товаров, приведенный в заявке, и испрашивает предоставление правовой охраны заявленному обозначению в отношении уточненного перечня товаров 32 класса МКТУ: «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли

безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков»;

- поскольку заявитель не испрашивает регистрацию заявленного обозначения в отношении товаров 29 класса МКТУ, а также исключил из 32 класса МКТУ товары, относящиеся к алкогольным напиткам (пиво; пиво имбирное; пиво солодовое; составы для изготовления ликеров и т.п.), то противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №539934, №360776 больше не являются препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака;

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №449134 имеют разную фонетику, семантику и графическое исполнение, что достигается за счет наличия в противопоставленном товарном знаке словесного элемента «ПОЛУОСТРОВ СВОБОДЫ», различия заложенных идей, различного цветового сочетания, а также наличия различных изобразительных элементов. Семантическое различие заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака обусловлено тем, что противопоставленный товарный знак, по мнению заявителя, будет ассоциироваться у потребителей с Кубой, за счет наличия в нем словесных элементов «полуостров свободы», а заявленное обозначение – с рекой Кубанью.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 08.06.2015 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2013728373 в отношении уточненного перечня товаров 32 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (19.08.2013) поступления заявки №2013728373 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (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. Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с каким-либо из товарных знаков, указанных в настоящем пункте, допускается только 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.

В соответствии с положениями пункта 14.4.2.4 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями; с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого 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.

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

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (а) Правил, а именно: наличие близких и совпадающих звуков, 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 словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2 (б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.


Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (в) Правил: 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, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 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



«», состоящее из словесного элемента «KUBAN», выполненного оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита и изобразительного элемента в виде стилизованного изображения листочка, расположенного на букве «K». Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в желтом, темно-желтом, белом, зеленом, сером и темно-зеленом цветовом сочетании в отношении уточненного перечня товаров 32 класса МКТУ: «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №449134 [1]




представляет собой комбинированное обозначение «», включающее в свой состав изобразительные элементы в виде стилизованного изображения солнца, расположенного в центральной части прямоугольника, словесные элементы «KUBANA» и «ПОЛУОСТРОВ СВОБОДЫ», выполненные оригинальным шрифтом буквами латинского и русского алфавитов, соответственно. Словесные элементы «ПОЛУОСТРОВ СВОБОДЫ» выполнены более мелким шрифтом, чем словесный элемент «KUBANA». Правовая охрана товарному знаку предоставлена в белом, черном, голубом, красно-коричневом, светло-коричневом, желтом цветовом сочетании, в том числе в отношении товаров 32 класса МКТУ: «воды; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки на базе меда безалкогольные; напитки фруктовые; нектары фруктовые с мякотью; пиво; сок томатный; сок яблочный; соки овощные; соки фруктовые».

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №360776 [2] представляет собой словесное обозначение «КУБАНЬ», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Знак зарегистрирован в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №539934 [3]



представляет собой комбинированное обозначение «», состоящее из изобразительного элемента в виде геральдического щита, в котором находится стилизованное изображение буквы «К», и словесного элемента «КУБАНЬ», выполненного оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Между изобразительным элементом и словесным элементом «КУБАНЬ» проведена черта. Под словесным элементом «КУБАНЬ» расположен словесный элемент «ПРОДУКТ»,

выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в темно-зеленом, желтом цветовом сочетании в отношении товаров 29 класса МКТУ. Неохраняемый элемент товарного знака: ПРОДУКТ.

Принимая во внимание, что заявитель испрашивает правовую охрану заявленному обозначению в отношении уточненного перечня товаров 32 класса МКТУ, не относящихся к алкогольным напиткам, противопоставленные товарные знаки [2, 3], которым предоставлена правовая охрана в отношении товаров 29, 33 классов МКТУ, не учитываются при проведении анализа на тождество и сходство.

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Согласно словарно-справочным источникам информации (см. Яндекс. Словари, www.dic.academic.ru) слово «kuban» в переводе с английского на русский язык означает - р. Кубань. Река Кубань расположена в Темрюкском районе Краснодарского края.

Словесный элемент «KUBANA» не является единицей какого либо языка, то есть является фантазийным. Вместе с тем, согласно словарно-справочным источникам (<https://ru.wikipedia.org/wiki/Kubana>) и иным источникам информации из сети Интернет (<http://www.kubana.com/history.htm>, <http://otdih.nakubani.ru/kubana>, <http://mi-edem.ru/gde-otdoxnut/kubana/kubana-2012-uchastniki.html>) «Kubana» - это название музыкального фестиваля, проводимого с 2009 года в поселке Веселовка (Янтарь) Краснодарского края, Темрюкского района. В первый год фестиваль посетило более 8000 человек, в 2010 году – 30000 человек, а в 2012 – 150000 человек.

Указанное позволяет коллегии прийти к выводу, что сравниваемые обозначения будут ассоциироваться с Темрюкским районом Краснодарского края, в силу своего месторасположения, а не с Кубой, как указано заявителем.

Коллегия отмечает, что в противопоставленном товарном знаке [1] доминирующим элементом является словесный элемент «KUBANA», поскольку он визуально выделяется на фоне остальных словесных элементов «полуостров

свободы», которые выполнены мелким шрифтом. При этом следует отметить, словесные элементы «KUBANA» (фантазийный словесный элемент) и «полуостров свободы» не образуют словосочетания, по причине грамматического и композиционного использования их в знаке. В связи с этим экспертиза проводится отдельно по каждому самостоятельному, с точки зрения индивидуализации, элементу.

В силу изложенного, словесные элементы «KUBAN/KUBANA» являются доминирующими индивидуализирующими элементами заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1].

Так, фонетическое сходство сравниваемых словесных элементов «KUBAN/KUBANA» обусловлено, совпадением большинства звуков, близостью состава гласных (u-a/u-a-a) и тождеством состава согласных (k-b-n) букв.

Исполнение сравниваемых словесных элементов «KUBAN/KUBANA» буквами латинского алфавита обуславливает вывод о визуальном сходстве сравниваемых обозначений.

Изложенное выше обуславливает вывод о сходстве доминирующих элементов сравниваемых обозначений по фонетическому и визуальному, факторам сходства словесных элементов.

Имеющиеся визуальные отличия в заявленном обозначении (изобразительный элемент в виде листочка) и в противопоставленном знаке [1] (изобразительные элементы в виде восходящего солнца и прямоугольника) не могут повлиять на вывод о сходстве сравниваемых обозначений, поскольку основную индивидуализирующую функцию в знаках, в первую очередь, выполняют словесные элементы.

Таким образом, сходство доминирующих элементов позволяет коллегии прийти к выводу о сходстве сравниваемых обозначений в целом, несмотря на имеющиеся различия.

Товары 32 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака «минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для

изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; вода литиевая; вода сельтерская; вода содовая; воды [напитки]; воды газированные; воды минеральные [напитки]; воды столовые; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; молоко арахисовое [напитки безалкогольные]; молоко миндальное [напиток]; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на базе меда безалкогольные; напитки на основе алоэ вера безалкогольные; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль [безалкогольный напиток]; сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; смузи [напитки на базе фруктовых или овощных смесей]; сок томатный [напиток]; сок яблочный безалкогольный; соки овощные [напитки]; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; таблетки для изготовления газированных напитков; щербет [напиток]; экстракты фруктовые безалкогольные; эссенции для изготовления напитков», и товары 32 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак [1] «воды; квас [безалкогольный напиток]; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки безалкогольные; напитки на базе меда безалкогольные; напитки фруктовые; нектары фруктовые с мякотью; сок томатный; сок яблочный; соки овощные; соки фруктовые», являются однородными, поскольку либо совпадают, либо соотносятся как род/вид, имеют одно назначение, условия реализации и круг потребителей.

Резюмируя вышеизложенное, следует указать, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса и, соответственно, приведенный в решение Роспатента от 08.06.2015 вывод о том, что сравниваемые обозначения являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ, является обоснованным.

Учитывая вышеизложенное, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 06.10.2015, оставить в силе решение Роспатента от 08.06.2015.