


**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
по результатам рассмотрения  **возражения**  **заявления**

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ, в редакции Федерального закона от 12.03.2014 №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 поступившее 27.02.2020 возражение, поданное Ткаченко Алексеем Анатольевичем, г. Калининград (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019722172, при этом установила следующее.




Комбинированное обозначение «  » по заявке №2019722172 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 07.05.2019 на имя заявителя в отношении товаров и услуг 05, 10, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 22.01.2020 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг по причине его несоответствия требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

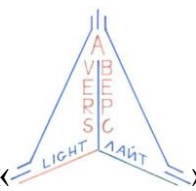
Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к

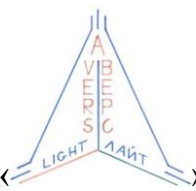


тому, что заявленное обозначение «  » сходно до степени смешения в отношении однородных товаров с товарными знаками, имеющими более ранний приоритет и зарегистрированными на имя иных лиц:

- с товарным знаком « **АVERY** » [1] (свидетельство №722333 с приоритетом от 20.06.2019), зарегистрированным в отношении однородных услуг 44 класса МКТУ на имя Общества с ограниченной ответственностью «Эвери», 115093, г. Москва, пер. Павловский 3-й, 14, каб. 32;

- с товарным знаком « **АЦВЕРИС** » [2] (свидетельство №725253 с приоритетом от 08.02.2019), зарегистрированным в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ на имя Закрытого акционерного общества «БИОКАД», 198515, г. Санкт-Петербург, п. Стрельна, ул. Связи, 34, Литер А;




- с товарным знаком «  » [3] (свидетельство №325626 с приоритетом от 13.10.2005, срок действия регистрации продлен до 13.10.2025), зарегистрированным в отношении однородных товаров 05, 10 и услуг 44 классов МКТУ на имя Закрытого акционерного общества «Научно-производственная компания «АВЕРС», 113054, Москва, Озерковская наб., 48-50, стр. 1.

В поступившем возражении заявитель высказал свое несогласие с решением Роспатента, при этом основные доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки отличаются в фонетическом, семантическом и графическом отношениях, следовательно, не сходны до степени смешения;

- ранее на имя принадлежащего заявителю предприятия - Индивидуальное частное предприятие Ткаченко - Фирма «Аверис», Калининград обл., был



зарегистрирован товарный знак «  » по свидетельству №122664 с приоритетом от 08.02.1993;

- заявитель под заявленным обозначением длительное время осуществляет деятельность на территории Калининградской области, в силу чего это обозначение стало хорошо узнаваемым среди потребителей.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019722172 в отношении заявленных товаров и услуг 05, 10, 44 классов МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав заявителя, коллегия считает доводы, изложенные в возражении, убедительными в части.

С учетом даты (07.05.2019) поступления заявки №2019722172 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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 подпункта 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.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если совпадает с ним во всех элементах.

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.

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; расположения 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 обозначение понятий, идей (в частности, совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет

самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Согласно пункту 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков:

- 1) внешняя форма;
- 2) наличие или отсутствие симметрии;
- 3) смысловое значение;
- 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное);
- 5) сочетание цветов и тонов.


Признаки, указанные в пунктах 42 и 43 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).



Обозначение «  » по заявке №2019722172, заявленное на регистрацию в качестве товарного знака 07.05.2019, является комбинированным, включает в свой состав стилизованное изображение зуба, заключенный в горизонтально-

ориентированную рамку словесный элемент «АВЕРИС», выполненный стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, расходящиеся вправо и влево дугообразные линии с расположенным над ними кругом.


Регистрация товарного знака по заявке №2019722172 испрашивается в отношении следующих товаров и услуг:

05 класс МКТУ - *фармацевтические и ветеринарные препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетическое питание и вещества для медицинских или ветеринарных целей; детское питание; пищевые добавки для человека и животных; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды;*

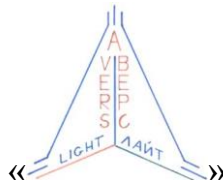
10 класс МКТУ - *приборы и инструменты хирургические, медицинские, стоматологические и ветеринарные; протезы конечностей, глазные и зубные протезы; ортопедические изделия; материалы для наложения швов;*

44 класс МКТУ - *медицинские услуги; ветеринарные услуги; услуги в области гигиены и косметики для людей и животных; услуги в области сельского хозяйства, огородничества и лесоводства.*



Отказ в государственной регистрации заявленного обозначения «  » по заявке №2019722172 в качестве товарного знака для вышеуказанных товаров и услуг 05, 10, 44 классов МКТУ основан на наличии противопоставленных товарных знаков

« **AVERY** » [1] по свидетельству №722333, « **АЦВЕРИС** » [2] по свидетельству

№725253, «  » [3] по свидетельству №325626, с более ранним приоритетом, принадлежащих иным лицам.

**AVERY**

Противопоставленный товарный знак «**AVERY**» [1] по свидетельству №722333 с приоритетом от 20.06.2019 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Товарный знак зарегистрирован в отношении услуг 44 класса МКТУ *«услуги медицинские; услуги ветеринарные; услуги в области гигиены и косметики для людей и животных; услуги в области сельского хозяйства, огородничества и лесоводства; аренда животных для садоводства; аренда ульев; бани общественные для гигиенических целей; бани турецкие; больницы; ваксинг / восковая депиляция; восстановление лесных массивов; дезинтоксикация токсикоманов / реабилитация пациентов с наркотической зависимостью; дизайн ландшафтный; диспансеры / центры здоровья; дома с сестринским уходом; изготовление венков [искусство цветочное]; имплантация волос; консультации медицинские для людей с ограниченными возможностями; консультации по вопросам фармацевтики; лечение гомеопатическими эссенциями / услуги в области ароматерапии; лечение с помощью животных [зоотерапия]; логопедия / услуги по исправлению дефектов речи; маникюр; мануальная терапия [хиропрактика]; массаж; обследование медицинское / скрининг; огородничество; ортодонтия / услуги ортодонтические; осеменение искусственное; паллиативная помощь; парикмахерские; пирсинг; помощь акушерская; помощь ветеринарная; помощь зубоврачебная / стоматология; помощь медицинская; посадка деревьев с целью снижения вредного воздействия выбросов парниковых газов; приготовление фармацевтами лекарств по рецептам; прокат медицинского оборудования; прокат санитарно-технического оборудования; прокат сельскохозяйственного оборудования; разбрасывание удобрений и других сельскохозяйственных химикатов воздушным и поверхностным способами; разведение животных; садоводство; садоводство декоративно-пейзажное; салоны красоты; санатории; служба банков крови; служба санитарная; советы по вопросам здоровья; составление цветочных композиций; татуирование; уничтожение вредителей сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесоводства; уничтожение сорняков; услуги бальнеологических центров; услуги банка человеческих тканей; услуги в области аквакультуры; услуги*

*визажистов; услуги домов для выздоравливающих; услуги домов отдыха; услуги медицинских клиник; услуги медицинского анализа для диагностических и лечебных целей, предоставляемые медицинскими лабораториями; услуги нетрадиционной медицины; услуги оптиков; услуги питомниководов; услуги по борьбе с вредителями сельского хозяйства, аквакультуры, садоводства и лесного хозяйства; услуги по оплодотворению в пробирке / услуги по экстракорпоральному оплодотворению; услуги психологов; услуги саун; услуги соляриев; услуги телемедицины; услуги терапевтические; уход за больными; уход за газонами; уход за животными; уход за комнатными животными; физиотерапия; хирургия пластическая; хирургия растений; хосписы».*

Противопоставленный знак « **АЦВЕРИС** » [2] по свидетельству №725253 с приоритетом от 08.02.2019 является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ *«препараты белковые для медицинских целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты из микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты фармацевтические; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; продукты фармацевтические».*



Противопоставленный товарный знак « **АВЕРС ЛАЙТ** » [3] по свидетельству №325626 с приоритетом от 13.10.2005 является комбинированным, включает в свой состав словесные элементы «АВЕРС ЛАЙТ» / «AVERS LIGHT», выполненные заглавными буквами русского и латинского алфавитов шрифтом, близким к стандартному, и имеющие вертикальное и диагональное расположение на фоне сторон стилизованных треугольников. Товарный знак зарегистрирован в отношении следующих товаров и услуг 05, 10, 44 классов МКТУ:



05 класс МКТУ - *фармацевтические, ветеринарные препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетические вещества для медицинских целей, детское питание; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды;*

10 класс МКТУ - *приборы и инструменты медицинские, стоматологические и ветеринарные;*

44 класс МКТУ - *медицинские услуги; ветеринарные услуги; услуги в области гигиены и косметики для людей и животных.*

Однородность (идентичность) сопоставляемых товаров и услуг 05, 10, 44 классов МКТУ, указанных в перечне заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] – [3], заявителем не оспаривается.

Коллегия проанализировала довод возражения о том, что на имя заявителя



ранее был зарегистрирован товарный знак » по свидетельству №122664 с приоритетом от 08.02.1993. Однако следует констатировать, что правовая охрана этого товарного знака истекла 08.02.2003 и не продлевалась. В силу указанных обстоятельств оснований для принятия во внимание наличия у заявителя «старшего» исключительного права на товарный знак в данном случае не имеется.

Что касается вопроса сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1] – [3], то необходимо указать на следующие обстоятельства.

Для определения сходства сопоставляемые обозначения должны рассматриваться в целом. Различие в деталях не должно играть определяющей роли, так как следует учитывать, что потребитель, как правило, не имеет возможности сравнить два знака, а руководствуется общими впечатлениями, часто нечеткими, о


знаке, виденном ранее. При этом в памяти остаются, как правило, отличительные элементы знака.

Поскольку заявленное обозначение является комбинированным, важно установить, какова роль того или иного элемента в его составе.

Степень важности изобразительного элемента в комбинированном обозначении зависит от того, насколько этот элемент оригинален, каковы его размеры и пространственное положение относительно словесного элемента, а также степень связанности его с композицией всего обозначения. Перечисленные факторы могут учитываться как в отдельности, так и в совокупности.

Значимость элемента в комбинированном обозначении зависит также от того, в какой степени этот элемент способствует осуществлению обозначением его основной функции: отличать товары и услуги одних производителей от товаров и услуг других производителей.



Как указывалось выше, заявленное комбинированное обозначение «  » включает в свой состав как изобразительный, так и словесный элементы. Необходимо отметить, что основную индивидуализирующую функцию в комбинированных обозначениях выполняют словесные элементы, которые могут быть восприняты не только визуально, но и на слух (например, посредством звуковой рекламы), вследствие чего легче запоминаются потребителем. Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «АВЕРИС» расположен в центральной части заявленного обозначения, акцентирует на себе внимание потребителя и является основным индивидуализирующим элементом заявленного обозначения. При этом слово «АВЕРИС» не является лексической единицей какого-либо языка, воспринимается в качестве фантазийного обозначения.

В свою очередь противопоставленный словесный товарный знак «**АVERY**» [1] включает в свой состав единственный индивидуализирующий словесный элемент «AVERY», который не имеет конкретного смыслового значения, что

обуславливает вывод о невозможности сопоставления заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] по семантическому критерию сходства, и, как следствие, о второстепенности данного критерия при анализе сравниваемых обозначений.

Вместе с тем в словарно-справочных источниках (см. <https://dic.academic.ru>) упоминается такая английская фамилия как Avery (см., например, *Эвери Освальд* (1877-1955) - американский учёный, молекулярный биолог, один из авторов работы, доказавшей роль ДНК в передаче генетической информации; *Эйвери Маргарет* (род. 1944) - американская актриса и певица), что обуславливает звуковое воспроизведение слова «AVERY» как [эйвери] или [эвери].

Словесные элементы «АВЕРИС» и «AVERY» в заявленном обозначении и противопоставленном товарном знаке [1] характеризуются фонетическим отличиями, а также отличаются друг от друга в силу использования в них графем разных алфавитов.

Имеющиеся отличия заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] обуславливает их разное восприятие потребителем, а, следовательно, исключают вероятность их ассоциирования друг с другом и возможность смешения в гражданском обороте, несмотря на установленную выше однородность услуг 44 класса МКТУ, для сопровождения которых они предназначены.

Что касается противопоставленного товарного знака «**АЦВЕРИС**» [2], то он включает в свой состав единственный индивидуализирующий словесный элемент «АЦВЕРИС», который, также как словесный элемент «АВЕРИС» заявленного обозначения, не имеет смыслового значения. Поскольку сравниваемые обозначения «АВЕРИС» и «АЦВЕРИС» не имеют конкретного семантического значения, являются изобретенными словами, сравнение их по семантическому критерию сходства не представляется возможным.

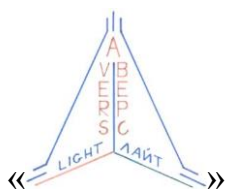
По основным факторам звукового сходства, установленными пунктом 42 Правил, словесные обозначения «АВЕРИС» и «АЦВЕРИС» являются сходными, поскольку характеризуются тождеством звучания конечных частей слов [верис],

совпадением гласных и большей части согласных звуков/букв, в том числе в начальной позиции, одинаковым числом слогов.

Также необходимо отметить, что использование в сравниваемых обозначениях словесных элементов, выполненных заглавными буквами одного и того же алфавита стандартным шрифтом, усиливает их ассоциирование друг с другом в целом.

Как указывалось выше, противопоставленный товарный знак зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ *«препараты белковые для медицинских целей; препараты биологические для медицинских целей; препараты из микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты фармацевтические; препараты химико-фармацевтические; препараты химические для медицинских целей; препараты химические для фармацевтических целей; продукты фармацевтические»*, относящихся к химико-фармацевтическим продуктам для медицинских и ветеринарных целей. Указанные товары однородны товарам 05 класса МКТУ *«фармацевтические и ветеринарные препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетическое питание и вещества для медицинских или ветеринарных целей; пищевые добавки для человека и животных; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства»* заявленного обозначения, которые также представляют собой различную продукцию химико-фармацевтическую продукцию, предназначенную для использования в медицине и ветеринарии. При этом сопоставляемые товары 05 класса МКТУ соотносятся друг с другом как вид/род, имеют одинаковое назначение, места реализации.

Что касается противопоставленного комбинированного товарного знака



« [3], то он включает в свой состав как индивидуализирующий изобразительный элемент в виде композиции из геометрических фигур, так и словесные элементы «АВЕРС» / «AVERS», «ЛАЙТ» / «LIGHT». Следует констатировать, что словесный элемент «LIGHT» (транслитерация буквами русского алфавита «ЛАЙТ») присутствуют в лексике английского языка и в

переводе означает: 1. свет, светлый; 2. легкий (см. [www.translate.ru](http://www.translate.ru)), а «АВЕРС» (транслитерация буквами латинского алфавита «AVERS») в русском языке имеет значение «лицевая сторона монеты» (см. <https://dic.academic.ru>). Указанные словесные элементы не образуют словосочетания, воспринимаются независимо друг от друга в качестве самостоятельных элементов.

Сопоставляемые индивидуализирующие словесные элементы «АВЕРИС» и «АВЕРС» / «AVERS» характеризуются фонетическим сходством за счет тождества звучания начальных частей [авер], совпадением большинства гласных и тождеством согласных звуков / букв, в том числе в конечной позиции.

Также необходимо отметить, что использование в сравниваемых обозначениях словесных элементов, выполненных заглавными буквами одного и того же русского алфавита стандартным шрифтом, усиливает их ассоциирование друг с другом в целом.

Что касается семантического критерия сходства, то в силу фантазийного характера заявленного обозначения, этот критерий не оказывает существенного влияния на восприятие сопоставляемых обозначений.

Противопоставленный товарный знак [3] зарегистрирован для товаров 05 класса МКТУ *«фармацевтические, ветеринарные препараты; гигиенические препараты для медицинских целей; диетические вещества для медицинских целей, детское питание; пластыри, перевязочные материалы; материалы для пломбирования зубов и изготовления зубных слепков; дезинфицирующие средства; препараты для уничтожения вредных животных; фунгициды, гербициды»*, товаров 10 класса МКТУ *«приборы и инструменты медицинские, стоматологические и ветеринарные»*, 44 класса МКТУ *«медицинские услуги; ветеринарные услуги; услуги в области гигиены и косметики для людей и животных»*, идентичных товарам и услугам 05, 10, 44 классов МКТУ заявленного обозначения. Кроме того, следует отметить, что товары 10 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [3] однородны также товарам 10 класса МКТУ *«протезы конечностей, глазные и зубные протезы; ортопедические изделия; материалы для наложения швов»* заявленного обозначения, поскольку относятся к одному роду изделий

медицинского назначения, т.е. совпадают как род/вид, имеют одинаковое назначение и условия реализации.

Таким образом, все вышеизложенное предопределяет возможность представления о том, что заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [2], [3] принадлежат одному и тому же предприятию или исходят из одного и того же коммерческого источника. Следовательно, можно сделать вывод о сходстве этих средств индивидуализации до степени их смешения в отношении однородных товаров и услуг 05, 10, 44 классов МКТУ.

В этой связи регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя заявителя противоречит требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении всех товаров 05, 10 классов МКТУ, а также части услуг 44 класса МКТУ *«медицинские услуги; ветеринарные услуги; услуги в области гигиены и косметики для людей и животных»*.

Вместе с тем отсутствие сходства до степени смешения между заявленным обозначением и противопоставленным товарным знаком [1], а также неоднородность части заявленных услуг 44 класса МКТУ заявленного обозначения с услугами 44 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [3] обуславливает возможность регистрации товарного знака по заявке №2019722172 в отношении следующих услуг:

*44 класс МКТУ - услуги в области сельского хозяйства, огородничества и лесоводства.*

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

**удовлетворить возражение, поступившее 27.02.2020, отменить решение Роспатента от 22.01.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019722172.**