


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

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, рассмотрела возражение, поступившее 12.11.2019, поданное ООО «РусБиоАльянс», Республика Карелия, г.Петрозаводск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018748334, при этом установила следующее.

Комбинированное обозначение «  » по заявке № 2018748334 с приоритетом от 07.11.2018 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ.

Роспатентом 26.09.2019 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2018748334 в отношении заявленных товаров.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку оно сходно до степени смешения:

- с комбинированным товарным знаком «  » по свидетельству №706981, зарегистрированным ранее на имя иного лица в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ;



- с комбинированными товарными знаками « », « » по свидетельствам №№365444, 365443, зарегистрированными ранее на имя иного лица в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 12.11.2019 поступило возражение на решение Роспатента, в котором указывалось следующее:

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №706981 фонетически несходны, так как имеют разное количество звуков, разный состав звуков первого слова («просто» и «здорово»), разное произношение слов («здóрово» и «здорóво»), заявленное обозначение произносится как эмоциональный возглас, противопоставленный знак представляет собой последовательное произношение омографов – слов, характеризующихся одинаковым написанием, но разным ударением;

- визуальные отличия заключаются в выполнении словесных элементов различными шрифтами, различным буквенным составом слов, различными графическими элементами и цветовой гаммой;

- поскольку противопоставленный товарный знак связан с удачей и здоровьем, а заявленное обозначение представляет собой эмоциональный возглас, указывающий на положительное впечатление, семантика сравниваемых обозначений может вызывать у потребителей различные смысловые ассоциации;

- таким образом, отсутствует сходство сравниваемых обозначений;

- заявитель является лидером по сбору и переработке дикорастущих ягод и грибов, а также садовых ягод, фруктов и овощей в России, в то время как правообладатель противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№365444, 365443 занимается производством и реализацией молочной продукции;

- в этой связи можно сделать вывод о том, что заявитель и правообладатель противопоставленных регистраций №№365444, 365443 не являются прямыми конкурентами на товарном рынке, поскольку осуществляют свою предпринимательскую деятельность в разных, не пересекающихся областях

пищевой промышленности, а также имеют различные круги потребителей, каналы поставки и сбыта продукции;

- кроме того, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№365444, 365443 имеют ряд визуальных отличий, в том числе, относящихся к изображению коровы, создающей у потребителя ассоциацию с выпуском молочных товаров;

- изложенное позволяет признать сопоставляемые обозначения не сходными до степени смешения, поскольку они обладают значительными визуальными, фонетическими и семантическими различиями, а также используются в отношении неоднородных товаров 32 класса МКТУ.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты (07.11.2018) поступления заявки №2018748334 на регистрацию товарного знака 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482 и введенные в действие 31 августа 2015г. (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.

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 пунктом 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.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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 настоящем пункте, 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.


На регистрацию в качестве товарного знака заявлено комбинированное



обозначение «», включающее стилизованное изображение листика, разделенного на две части. В верхней части листика зеленого цвета содержатся словесные элементы «Просто здорово!», выполненные одно под другим буквами русского алфавита оригинальным шрифтом. В нижней части листика расположен стилизованный элемент неопределенной формы желтого цвета. Правовая охрана товарного знака испрашивается в желтом и зеленом цветовом сочетании, в отношении товаров 29, 32 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак по свидетельству №706981 представляет



собой комбинированное обозначение «», содержащее в центральной его части стилизованное изображение четырехлистника, сверху и снизу от которого

расположены два словесных элемента «Здорово», выполненных буквами русского алфавита оригинальным шрифтом. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров и услуг 29, 30, 31, 35 классов МКТУ.

Противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №№365443, 365444

представляют собой комбинированные обозначения «  », «  », содержащие словесный элемент «Здорово!», выполненный буквами русского алфавита, заключенный в овал красного цвета. В товарном знаке по свидетельству №365444 указанные элементы расположены на фоне стилизованного изображения пятнистой коровы. Правовая охрана товарным знакам предоставлена в отношении товаров и услуг 29, 30, 32, 39, 40, 43 классов МКТУ.

В заявленном комбинированном обозначении индивидуализирующую функцию выполняют словесные элементы «Просто здорово!». В противопоставленных товарных знаках основным элементом является словесный элемент «Здорово», поскольку он легче запоминается и на нем в первую очередь акцентируется внимание потребителей.

При проведении сравнительного анализа заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков было установлено, что они являются фонетически сходными за счет полного фонетического вхождения словесного элемента «здорово» в заявленное обозначение «Просто здорово».

Семантическое сходство сравниваемых обозначений также определяется смысловым тождеством совпадающих словесных элементов «здорово». При этом в заявленном обозначении логическое ударение падает на словесный элемент «здорово», а наречие «просто» употребляется как усилительная частица, относящаяся к слову «здорово» (<https://dic.academic.ru/>). Следует учесть, что в заявленном обозначении и в противопоставленных товарных знаках по свидетельствам №№365443, 365444 после слова «здорово» стоит восклицательный знак, выражающий восклицание, повышенную интонацию данного словесного элемента, что усиливает сходство обозначений.

Графический фактор сходства носит второстепенный характер и не оказывает решающего влияния на вывод о сходстве знаков в целом, который обусловлен фонетическим и семантическим тождеством основного словесного элемента «здорово».

Учитывая изложенное, коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых знаков и ассоциировании их друг с другом.

Анализ однородности товаров 29, 32 классов МКТУ, приведенных в перечнях сопоставляемых обозначений, показал следующее.

Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 29 класса МКТУ «грибы консервированные; гуакамоле (пюре из авокадо); желе фруктовое; композиции из обработанных фруктов; компоты (десерт из вареных фруктов); консервы овощные; консервы фруктовые; муссы овощные; мякоть фруктовая; овощи консервированные; овощи лиофилизированные; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; пюре клюквенное; пюре томатное; пюре яблочное; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты, консервированные в спирте; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; чеснок консервированный; чипсы фруктовые; ягоды консервированные».

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку по свидетельству №706981 предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ «арахис обработанный; закуски легкие на основе фруктов; изюм; композиции из обработанных фруктов; овощи сушеные; овощи, подвергнутые тепловой обработке; орехи ароматизированные; орехи засахаренные; орехи кокосовые сушеные; орехи обработанные; паста фруктовая прессованная; плоды или ягоды, сваренные в сахарном сиропе; салаты овощные; салаты фруктовые; семена обработанные; семена подсолнечника обработанные; финики; фрукты глазированные; фрукты замороженные; фрукты консервированные; фрукты, подвергнутые тепловой обработке; фундук обработанный; хлопья картофельные; чипсы картофельные; чипсы картофельные низкокалорийные; чипсы фруктовые».

Таким образом, заявленные товары 29 класса МКТУ и товары 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству №706981 являются однородными, поскольку объединены родовыми понятиями «овощи и фрукты обработанные, консервированные и подвергнутые тепловой обработке», следовательно, они имеют одно назначение и круг потребителей.

Заявленные товары 29 класса МКТУ и товары 29 класса МКТУ «молоко и молочные продукты, масла и жиры пищевые» противопоставленных товарных знаков по свидетельству №№365444, 365443 признаны коллегией не однородными, так как представляют собой разные виды товаров, имеют разные условия реализации, продаются в разных отделах магазинов.

Заявленные товары 32 класса МКТУ «коктейли безалкогольные; напитки фруктовые безалкогольные; нектары фруктовые с мякотью безалкогольные; смузи (напитки на базе фруктовых или овощных смесей); соки фруктовые; составы для изготовления напитков; сиропы для напитков» являются однородными товарам 32 класса МКТУ «напитки на основе молочной сыворотки, напиток миндально-молочный» противопоставленных товарных знаков по свидетельству №№365444, 365443, поскольку объединены родовыми понятиями «безалкогольные напитки и составы для них», имеют одно назначение и круг потребителей.

С учетом того, что противопоставленные товары 32 класса МКТУ относятся к молочным напиткам или напиткам, содержащим молочные компоненты, коллегия не может признать их однородными заявленным товарам 32 класса МКТУ «сиропы для лимонадов», поскольку данные товары имеют разный состав, продаются в разных отделах, имеют разный круг потребителей.

Таким образом, заявленное обозначение не является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками в отношении части товаров 32 класса МКТУ «сиропы для лимонадов», что не противоречит требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение, поступившее 12.11.2019, отменить решение Роспатента от 26.09.2019 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2018748334.