

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 №231-ФЗ (далее – Кодекс), и в соответствии с 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, регистрационный №4520, рассмотрела возражение от 02.11.2009, поданное ООО «КиндерЛандия», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 03.08.2009 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2007721668/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2007721668/50 с приоритетом от 17.07.2007 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя Макаровой Ольги Александровны, г. Москва, в отношении товаров 25, 28 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне заявки. После внесения изменений в материалы заявки его заявителем стало ООО «КиндерЛандия».

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, включающее словесные элементы «KINDER LANDIA», выполненные специальным шрифтом в латинице буквами темно-синего цвета. Словесные элементы разделены окружностью. Под словесными элементами расположены не охраняемые словесные элементы «ТОВАРЫ ДЛЯ ДЕТЕЙ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита оранжевого цвета.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам принято решение (далее – решение Роспатента) от 03.08.2009 об отказе в государственной регистрации товарного знака. 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.

Указанное обосновывается тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя другого лица товарными знаками «KINDERLAND» «КИНДЕРЛЭНД» по свидетельствам №284592 [1], №283902 [2], №281539 [3], №283594 [4] для однородных товаров 25, 28 и услуг 35 классов МКТУ.

В заключении также отмечено, что словесные элементы «ТОВАРЫ ДЛЯ ДЕТЕЙ» являются неохраняемыми на основании пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 02.11.2009 заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака.

Доводы возражения сводятся к тому, что заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки не являются сходными до степени смешения, поскольку не содержат сходных словесных и изобразительных элементов, имеют различное композиционное и цветовое решение и вызывают различные ассоциации.

В возражении отмечено, что однородность товаров и услуг, приведенных в перечнях заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков, не препятствует регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака, так как оно не является сходным до степени смешения с противопоставленными товарными знаками.

На основании изложенного заявитель выразил просьбу о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака для всех заявленных товаров и услуг.

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (17.07.2007) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон Российской Федерации «О

товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.92 №3520-1, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ, введенными в действие с 27.12.2002 (далее - Закон) и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, зарегистрированные в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию (если заявки на них не отозваны) или 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 (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.

Согласно пункту (14.4.2.2) Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) - (в) указанного пункта.

Согласно пункту (14.4.2.4) 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, 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.

Согласно пункту (14.4.3) Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение, как указано выше, представляет собой комбинированное обозначение, включающее слова «KINDER LANDIA», образующие изобретенное словосочетание, выполненные оригинальным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита темно-синего цвета, между которыми расположено изображение круга, внутри которого на древке развевается белая рубашка. В нижней части обозначения расположено неохраняемое словосочетание «ТОВАРЫ ДЛЯ ДЕТЕЙ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита оранжевого цвета, при этом размер букв в этом словосочетании существенно меньше, чем размер букв в словосочетании «KINDER LANDIA». Доминирующее положение в композиции обозначения занимают словесные элементы «KINDER LANDIA», что обусловлено как более крупным размером шрифта в этом словосочетании, так и его центральным расположением в композиции, более удобным для восприятия потребителем.

Противопоставленные комбинированные товарные знаки [1] - [4] представляют собой композицию, включающую стилизованное под детский рисунок изображение домика и цветка, под которыми на фоне мазков красного, желтого и голубого цвета расположены словесные элементы «KINDERLAND» [1], [3] и «КИНДЕРЛЭНД» [2], [4]. Знаки охраняются в голубом, красном, желтом, синем, зеленом цветовом сочетании и зарегистрированы для товаров 05, 20, 25, 29 классов МКТУ [1], [2] и для товаров 03, 28 и услуг 35, 41 классов МКТУ [3], [4]. В композиции противопоставленных товарных знаков [1] - [4] доминирующее положение занимают словесные элементы «KINDERLAND», «КИНДЕРЛЭНД», поскольку именно на них акцентируется

внимание потребителя и именно они выполняют основную индивидуализирующую функцию в этих знаках.

Анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков показал следующее.

Несмотря на то, что изобретенное словосочетание «KINDER LANDIA» и слова «KINDERLAND/КИНДЕРЛЭНД», занимающие доминирующее положение в знаках, не являются лексическими единицами какого-либо языка, они составлены сходным образом из слов KINDER (ребенок) и слов LAND (страна, край, земля) и LANDIA (латинская транслитерация слова ландия, трансформированного от слова land в форманту, которая широко используется, в частности, в географических названиях Шотландия, Голландия, Гренландия, Исландия и т.п.). Таким образом, в словосочетании «KINDER LANDIA» и слове «KINDERLAND» заложены подобные понятия и идеи (страна детей, детская страна, земля детства и т.п.), вызывающие в сознании потребителя сходные ассоциации, что свидетельствует о семантическом сходстве сравниваемых словесных элементов.

В соответствии с признаками звукового сходства, изложенными в подпункте (а) пункта (14.4.2.2) Правил, слово KINDERLAND [k i n d e r l a n d] фонетически входит в словосочетание KINDER LANDIA [k i n d e r l a n d i a]. Кроме того, сравниваемые словесные обозначения KINDER LANDIA [k i n d e r l a n d i a] и КИНДЕРЛЭНД [к и н д е р л э н д] характеризуются совпадающими звуками, расположенными в одинаковой последовательности, при этом начальная часть слов совпадает, а звуки [а-э] обладают высокой степенью фонетического сходства. Указанное позволяет говорить о фонетическом сходстве слов, отличие которых заключается в наличии фонем [ia] в конце слова LANDIA. Однако данное отличие при совпадении остальных звуков, составляющих сравниваемые слова, не может влиять на общий вывод о фонетическом сходстве, поскольку не играет существенной роли при произношении.

Что касается графического признака сходства, то, принимая во внимание вывод о фонетическом и семантическом сходстве сравниваемых словесных элементов, занимающих доминирующее положение, визуальное отличие, в данном случае, не оказывает существенного влияния на общий вывод о сходстве знаков в целом.

В силу изложенного можно сделать вывод, что заявленное обозначение в целом ассоциируется с противопоставленными знаками, несмотря на их отдельные отличия.

Однородность товаров 25, 28 и услуг 35 классов МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и зарегистрированы противопоставленные товарные знаки, не вызывает сомнений, поскольку они тождественны, и в возражении заявителем не оспаривается.

Таким образом, вывод о том, что заявленное обозначение не соответствует условиям его государственной регистрации в качестве товарного знака обоснован, и, соответственно, решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2007721668/50 следует признать правомерным.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:

**отказать в удовлетворении возражение от 02.11.2009 и оставить в силе решение Роспатента от 03.08.2009.**