

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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 от 06.03.2012, поданное по поручению ЗАО «Тираспольский Винно-Коньячный Завод «КВИНТ», Республика Молдова (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2010716506/50, при этом установила следующее.

Комбинированное обозначение со словесными элементами «KVINT» и «VICTORIA» по заявке №2010716506/50 с приоритетом от 21.05.2010 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 33 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 06.12.2011 было принято решение 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 отношении всех товаров и услуг по причине его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Гражданского кодекса РФ.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение сходно до степени смешения со следующими товарными знаками, принадлежащими иным лицам:

- товарные знаки «Виктория» (свидетельство №270127 с приоритетом от 07.02.2003; свидетельство №140742 с приоритетом от 03.02.1995, срок действия регистрации продлен до 03.02.2015), ранее зарегистрированные в отношении

однородных товаров 33 класса МКТУ на имя ООО «Объединенные товарные знаки», 121087, Москва, Береговой пр., д. 5, стр. 2;

- товарный знак «Victoria» (свидетельство №86785 с приоритетом от 15.03.1989, срок действия регистрации продлен до 15.03.2019), ранее зарегистрированный в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ на имя компании Сервесерия Модело, С.А. де К.В., Мехико, Мексика.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 06.03.2012, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- несмотря на определенное сходство в деталях словесных элементов, входящих в состав заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №86785, №140742 и №270127, сравниваемые обозначения не ассоциируются друг с другом в целом, что исключает возможность их смешения в гражданском обороте;

- так, в графическом плане сравниваемые обозначения создают разное общее зрительное впечатление, которое достигается за счет того, что в состав заявленного обозначения входит дополнительный несходный комбинированный элемент «KVINT», имеющий глубокую графическую проработку и играющий существенную роль в формировании образа и различительной способности заявленного обозначения;

- в целом комбинация элементов «KVINT» и «VICTORIA» приобретает качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия указанных элементов по отдельности, поскольку данные элементы композиционно связаны и воспринимаются как одно целое;

- несходный элемент «KVINT» заявленного обозначения, в состав которого входит оригинально выполненный изобразительный элемент, в значительной степени способствуют выполнению данным обозначением индивидуализирующей функции с учетом его оригинальности, пространственного значения (данный элемент явно доминирует в составе заявленного обозначения), а также высокой

различительной способности, поскольку он прямо указывает на конкретного производителя, широко известного и узнаваемого на территории России;

- завод, в настоящее время принадлежащий предприятию «KVINT», был основан в 1897 году и ежегодно выпускает свыше 700 тысяч декалитров винно-коньячной и ликероводочной продукции, значительная часть которой экспортируется в Россию;

- комбинированное обозначение «KVINT», являющееся доминирующим элементом заявленного обозначения, зарегистрировано в качестве товарного знака в России в 1991 году с приоритетом от 02.02.1990 (свидетельство №94322), что свидетельствует о длительности существования данного обозначения и его узнаваемости среди потребителей;

- элемент «KVINT» композиционно связан со словесным элементом «VICTORIA», поскольку в графическом плане данные элементы образуют комбинацию, которая воспринимается как законченная фантазийная фраза, имеющая смысловое значение, поскольку «KVINT является прямым указанием на конкретного производителя, а слово «VICTORIA» употребляется в значении «победа», что позволяет рассматривать данное сочетание в значении «победа (завода) КВИНТ»;

- на этапе экспертизы заявителем были представлены дополнительные материалы, свидетельствующие о том, что бренди, маркированный обозначением «KVINT VICTORIA», хорошо известен российскому потребителю с 1977 года и ассоциируется с конкретным лицом;

- сравниваемые обозначения также фонетически несходны, что обусловлено разной фонетической длиной заявленного обозначения «KVINT VICTORIA» и противопоставленных товарных знаков «VICTORIA»;

- кроме того, за счет включения в состав заявленного обозначения сильного словесного элемента «KVINT» (квинт), содержащего дополнительные звуки и звуко сочетания, звуковой состав сопоставляемых обозначений существенно различается, что способствует дополнительному расхождению знаков по фонетическому признаку;

- более того, начальные элементы сопоставляемых обозначений имеют совершенно разное произношение, что вносит существенные различия в данные обозначения, поскольку восприятие начинается именно с начальных элементов, и, таким образом, начальные элементы акцентируют на себе значительное внимание потребителей;

- относительно однородности заявленных товаров (алкогольные напитки за исключением пива) и товаров 32 класса (пиво) противопоставленной регистрации №86785, то они не являются однородными, поскольку различаются по виду;

- согласно Большой Советской Энциклопедии пиво - слабоалкогольный ароматный, пенистый напиток с хмелевой горечью, который изготавливается спиртовым брожением сусла из ячменного солода, хмеля и воды, как правило, пиво представляет собой напиток, произведенный на основе экстрактосодержащих зернопродуктов без добавления этилового спирта;

- несмотря на то, что недавно в Федеральный Закон №171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» (далее - Закон №171) были внесены изменения, приравнивающие пиво к алкогольным напиткам, данные изменения вступают в силу только с 01.07.2012, а в настоящее время в части отношений, связанных с производством и оборотом пива, действует предыдущая редакция Федерального Закона №171-ФЗ, согласно которой алкогольная продукция не включает пиво;

- таким образом, сопоставляемые товары относятся к разным видам пищевых продуктов (напитки на основе этилового спирта и напитки, не содержащие этиловый спирт), выполняют разные функции, вследствие чего их назначение также различно, также отличается сырье, используемое при изготовлении пива и алкогольной продукции (пиво, в основном, изготавливается из ячменного солода, хмеля и воды, в то время как алкогольная продукция изготавливается на основе этилового спирта), сопоставляемые товары также не являются взаимозаменяемыми для потребителя, что исключает возможность их смешения даже в случае маркировки идентичными или сходными до степени смешения обозначениями;

- в пользу неоднородности сравниваемых товаров свидетельствует и факт сосуществования противопоставленных товарных знаков «ВИКТОРИЯ» и «VICTORIA», принадлежащих разным лицам, один из которых зарегистрирован для товара 32 класса МКТУ «пиво», а два других - в отношении товаров 33 класса МКТУ;

- правовая охрана противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №270127 и №140742 досрочно полностью прекращена в связи с их неиспользованием.

В качестве дополнения к возражению заявителем прилагались следующие материалы:

- сведения из сети Интернет о Тираспольском винно-коньячном заводе «КВИНТ» и его продукции;
- словарно-справочная информация, касающаяся товара пиво;
- копии решений Роспатента о досрочном прекращении правовой охраны товарных знаков по свидетельствам №140742 и №270127.

Изучив материалы дела и заслушав участвующих в рассмотрении дела, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, необсужденными.

С учетом даты (21.05.2010) поступления заявки №2010716506/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (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 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.

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).

Сходство изобразительных обозначений согласно положениям пункта 14.4.2.3 Правил определяется на основании следующих признаков: внешняя форма; наличие или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.); сочетание цветов и тонов.

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 комбинированное обозначение по заявке №2010716506/50 включает в свой состав словесный элемент «KVINT» (транслитерация на русский язык – «квинт»), выполненный в оригинальной графической манере крупным шрифтом буквами латинского алфавита. Буква «V» в слове «KVINT» выполнена более крупным шрифтом, буква «V» композиционно связана с изобразительным элементом, представляющим собой стилизованное изображение виноградного листа

в капле. Под словом «KVINT» расположен словесный элемент «VICTORIA», выполненный мелким стандартным шрифтом буквами латинского алфавита.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2010716506/50 основано на наличии сходных до степени смешения товарных знаков по свидетельствам №86785, №140742 и №270127 с более ранними приоритетами, права на которые принадлежат иным лицам.

Товарный знак по свидетельству №86785 [1] является словесным и представляет собой слово «VICTORIA», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Товарный знак по свидетельству №140742 [2] является комбинированным, представляет собой прямоугольник, в центральной части которого расположен словесный элемент «ВИКТОРИЯ», выполненный жирным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Под словесным элементом, а также по периметру прямоугольника расположен декоративный орнамент. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Товарный знак по свидетельству №270127 [3] является словесным и представляет собой слово «ВИКТОРИЯ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ.

Сопоставительный анализ сравниваемых обозначений показал следующее.

В заявленном обозначении словесный элемент «VICTORIA» ни графически, ни семантически не связан с фантазийным словом «KVINT», представляющим собой отличительную часть фирменного наименования заявителя. Слово «VICTORIA» расположено ниже слова «KVINT», отличается от него размерами и видом шрифта, воспринимается как самостоятельный индивидуализирующий элемент знака, в переводе означающий «победа», а, кроме того, еще и представляющий собой распространенное женское имя. В этой связи довод заявителя о наличии определенной семантики («победа KVINT») в обозначении «KVINT VICTORIA» является субъективным мнением заявителя. А поскольку данное словесное обозначение не

относится к устойчивым словосочетаниям, при экспертизе которых анализируется сходство всего обозначения в целом, экспертиза проводится отдельно по каждому слову.

В противопоставленных же товарных знаках по свидетельствам №86785, №270127 и №140742 словесный элемент «ВИКТОРИЯ» / «VICTORIA» является либо единственным, либо основным индивидуализирующим элементом. Вхождение данного словесного элемента в состав заявленного обозначения обуславливает вывод о наличии фонетического и семантического сходства сравниваемых обозначений. И, несмотря на то, что в заявленном комбинированном обозначении словесный элемент «VICTORIA» не занимает доминирующего положения, он оригинален и, следовательно, важен для индивидуализации товаров заявителя. Вследствие этого его сходство или тождество со словесными элементами противопоставленных товарных знаков способствует признанию этих обозначений сходными.

Кроме того, необходимо отметить, что сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству №86785 усиливается за счет одинакового графического исполнения словесного элемента «VICTORIA» в сравниваемых обозначениях.

Анализ однородности товаров сравниваемых обозначений показал следующее.

Товарные знаки по свидетельствам №270127 и №140742 зарегистрированы в отношении товаров 33 класса «крепкие алкогольные напитки, а именно, бренди»; «коньяк «Виктория». Данные товары являются однородными товарам 33 класса МКТУ «алкогольные напитки, за исключением пива», указанным в перечне заявки №2010716506/50, что заявителем не оспаривается.

Вместе с тем при анализе материалов дела Палатой по патентным спорам были выявлены обстоятельства, которые не могли быть учтены при подготовке заключения экспертизы. К указанным обстоятельствам относятся принятые Роспатентом 28.02.2012 и 17.02.2012 решения о досрочном полном прекращении правовой охраны товарных знаков по свидетельствам №270127 и №140742, в связи с чем указанные товарные знаки не могут рассматриваться в качестве препятствия для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

Что касается противопоставленного товарного знака по свидетельству №86785, то ему предоставлена правовая охрана в отношении товаров 32 класса МКТУ «пиво».

В первую очередь сравниваемые товары принадлежат к одной и той же родовой группе товаров – алкогольные напитки. Так, пиво – слабоалкогольный (от 1,5 до 6 объемных % спирта) пенистый напиток; изготавливается спиртовым брожением сусле из солода, хмеля и воды, в которое иногда добавляют рис и сахар (<http://dic.academic.ru/dic.nsf/enc1p/36810>).

Условия сбыта и круг потребителей пива и алкогольных напитков практически совпадают. Во многом сходно и их назначение. Наличие общих признаков товаров сопоставляемых знаков свидетельствует об их однородности (однородный – относящийся к тому же роду, разряду, одинаковый; выполняющий ту же функцию, см. С.И. Ожегов «Толковый словарь русского языка», М, 1992).

Пиво относится к товарам широкого потребления и краткосрочного пользования, также как и алкогольные напитки. В отношении товаров такого рода при оценке степени однородности должен применяться более строгий подход, поскольку высока опасность смешения товаров и их производителей на рынке.

Имеющие различия в способах реализации указанных товаров (иное правовое регулирование) не оказывает влияние на вывод об однородности товаров, поскольку при анализе однородности оценивается восприятие среднего российского потребителя, не владеющего в полной мере знаниями тонкостей законодательства в сфере производства и обращения алкогольной продукции.

Таким образом, заявленное обозначение по заявке №2010716506/50 является сходным до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №86785 в отношении товаров, что приводит к выводу о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегии Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 06.03.2012, оставить в силе решение Роспатента от 06.12.2011.