

Палата по патентным спорам 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, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339 рассмотрела возражение от 29.03.2007, поданное компанией Раух Фрухтзэфтэ ГмбХ (далее – лицо, подавшее возражение), против предоставления правовой охраны товарному знаку «ХЭППИ ДЭЙ/HAPPY DAY» по свидетельству № 303887 по заявке № 2005712113/50, при этом установила следующее.

Регистрация оспариваемого товарного знака по заявке № 2005712113/50 с приоритетом от 23.05.2005 произведена в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации 29.03.2006 на имя Общества с ограниченной ответственностью «МегаАлко Групп» (далее – правообладатель) в отношении товаров 32 и 33 класса МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки оспариваемый товарный знак «ХЭППИ ДЭЙ/HAPPY DAY» включает словесный элемент «ХЭППИ ДЭЙ», выполненный на русском языке, являющийся транслитерацией «HAPPY DAY», в переводе с английского «счастливым днем».

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 29.03.2007 оспаривается правомерность предоставления правовой охраны товарному знаку «ХЭППИ ДЭЙ/HAPPY DAY» по свидетельству № 303887, поскольку, по мнению лица, подавшего возражение, регистрация товарного знака произведена в нарушение требований пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 № 166-ФЗ (далее – Закон).

Доводы возражения сводятся к следующему:

- компания Раух Фрухтзэфтэ ГмбХ является правообладателем международных регистраций № 428330 и №827554 знаков «HAPPY DAY» с приоритетом от 30.10.1998 и 04.12.2003, соответственно;

- международные товарные знаки «HAPPY DAY» зарегистрированы в отношении следующих товаров: №428330 – 32 класс МКТУ (минеральная вода, фруктовые соки, напитки на основе фруктовых соков и безалкогольные напитки); №827554 – 05 класс МКТУ (диетические напитки для медицинского использования, детское питание), 29 класс МКТУ (овощи и фрукты консервирование, сушеные и подвергшиеся тепловой обработке; варенье; джем; молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые) 30 класс МКТУ (кофе, чай, какао, кофе искусственный мороженное; мед; патока; уксус, специи; фруктоза);

- сходство оспариваемого товарного знака «ХЭППИ ДЭЙ/HAPPY DAY» и международных регистраций «HAPPY DAY» является очевидным, поскольку сравниваемые обозначения содержат тождественные элементы;

- считаем, что товары, в отношении которых предоставлена правовая охрана международным знакам №№ 428330 827554, однородны товарам 32 класса МКТУ (пиво) и 33 класса МКТУ (алкогольные напитки (за исключением пива); в том числе алкогольные напитки, содержащие фрукты; аперитивы; бренди; вина; виски; водка; гидромель (напитки медовые); горькие настойки; коктейли; ликеры; пикет (вино из экстракта виноградных выжимок) ром; сидры; экстракты спиртовые; экстракты спиртовые фруктовые; эссенции спиртовые) оспариваемого товарного знака по свидетельству №303887;

- отнесение товаров к разным классам МКТУ не свидетельствует об их неоднородности;

- рассматриваемые товары относятся к одному роду товаров (напитки/продукты питания), имеют одинаковое назначение, а также имеют одинаковые условия сбыта и совместно встречаются в торговом обороте;

- круг потребителей продукции ~~одного~~ рода одинаков, поэтому сосуществование товаров, ~~маркированных~~ рассматриваемыми товарными знаками, на рынке может привести к смешению как самих товаров, так и фирм, их производящих;

- потребитель будет полагать, что товары произведены одним и тем же предприятием, которое может одновременно производить например, как алкогольные напитки, так и безалкогольные напитки.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и принять правовую охрану товарного знака по свидетельству № 303887 недействительной полностью.

Уведомленный в установленном ~~орядке~~ о поступившем возражении правообладатель не воспользовался правом представления отзыва по мотивам возражения и на заседании коллегии Палаты по патентным спорам отсутствовал.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам считает ~~доводы~~, изложенные в возражении 29.03.2007, неубедительными.

С учетом даты (23.05.2005) поступления заявки № 2005712113/50 правовая база для оценки охраноспособности оспариваемого товарного знака включает в себя упомянутый Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003 № 32, зарегистрированным в Минюсте России 25.03.2003 г. под № 4322, введенные в действие с 10.05.2003 (далее — Правила).

В соответствии с пунктом 1 ~~статья~~ 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их 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, а также с товарными знаками других лиц, признанными в

установленном Законом порядке общеизвестными в Российской Федерации товарными знаками в отношении однородных товаров.

В соответствии с пунктом 414.2 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 пунктом 414.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в пункте 14.4.2.2 (подпункты а - в) 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.

Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 4.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается 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.

Оспариваемый товарный знак №303887 с приоритетом от 23.05.2005 представляет собой словесное обозначение «ХЭППИ ДЭЙНAPPY DAY», выполненное стандартным шрифтом буквами русского и латинского алфавитов в черно-белой цветовой гамме.

Противопоставленный знак согласно международной регистрации № 428330 представляет собой словесное обозначение «HAPPY DAY», выполненное стандартным шрифтом буквами латинского алфавита в чернобелой цветовой гамме. Правовая охрана на территории РФ предоставлена в отношении части товаров 32 класса МКТУ.

Противопоставленный знак согласно международной регистрации № 827554, зарегистрированный в отношении товаров 05, 29 и 30 классов МКТУ, представляет собой словесное обозначение «HAPPY DAY», выполненное буквами латинского алфавита стандартным шрифтом.

Сопоставительный анализ словесных оспариваемого товарного знака и противопоставленных международных регистраций (№№ 428330, 827554) знаков показал, что они являются сходными обозначениями, поскольку имеет место фонетическое и смысловое тождество словесных элементов, обусловленное совпадением всех признаков, на основе которых оно устанавливается. При этом некоторое визуальное различие, а именно, использование в написании обозначений различных шрифтов, а также наличие в оспариваемом товарном знаке словесного элемента, выполненного буквами русского алфавита, не оказывает решающего значения на восприятие знаков в целом.

Анализ однородности товаров, приведенных в перечнях оспариваемого и противопоставленных знаков, показал следующее.

Оспариваемый товарный знак по свидетельству № 303887 зарегистрирован в отношении товаров 32 класса МКТУ (пиво) и 33 класса МКТУ (алкогольные напитки (за исключением пива)); в том числе алкогольные напитки, содержащие

фрукты; аперитивы; бренди; вина; виски; водка; гидромель (напитки медовые); горькие настойки; коктейли; лжеры; пикет (вино из экстракта виноградных выжимок) ром; сидры; экстракты спиртовые; экстракты спиртовые фруктовые; эссенции спиртовые). Указанные товары относятся к какой родовой группе товаров, как «алкогольные напитки».

Международные знаки «HAPPY DAY» зарегистрированы в отношении следующих товаров: №428330 – 32 класс МКТУ (минеральная вода, фруктовые соки, напитки на основе фруктовых соков и безалкогольные напитки); №827554 – 05 класс МКТУ (диетические вещества для медицинского использования, детское питание), 29 класс МКТУ (овощи и фрукты консервированные, сушеные и подвергшиеся тепловой обработке; варенье; джем; молоко и молочные продукты; масла и жиры пищевые), 30 класс МКТУ (кофе, чай, какао, кофе искусственный; мороженное; мед; патока; уксус; специи; фруктоза). Все перечисленные товары относятся к родовой группе товаров – «продукты питания». Целью использования данных товаров является удовлетворение потребностей организма человека в пище для поддержания жизнедеятельности и восполнения расходуемой энергии.

Разные родовые группы товаров, отсутствие у них общих признаков и использование по разным назначениям не позволяет признать товары, в отношении которых зарегистрированы оспариваемый и противопоставленные знаки, однородными. Функциональные различия таких товаров не могут вызвать их смешения у потребителя и, следовательно, наличие тождественной или сходной маркировки на продуктах питания и алкогольных напитках не повлечет ситуацию, когда покупатель вместо необходимого ему продукта питания, например, молока, приобретет алкогольный напиток, например, вино.

Таким образом, нет оснований для вывода о том, что регистрация №303887 оспариваемого товарного знака произведена в нарушение требований пункта 1 статьи 7 Закона.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:
**отказать в удовлетворении возражения от 29.03.2007 и оставить в силе
правовую охрану товарного знака по свидетельству №303887.**