

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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 27.12.2006, поданное ЗАО «МОДУМ», Россия (далее – заявитель), на решение экспертизы об отказе в регистрации заявленного обозначения «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ» по заявке №2004725952/50, при этом установлено следующее.

Заявка на регистрацию обозначения «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ» в качестве товарного знака была подана 10.11.2004 в отношении товаров 03 класса МКТУ, заявитель ЗАО «МОДУМ», Россия.

Заявленное обозначение является комбинированным и представляет собой фрагмент этикетки для зубной пасты и средств по уходу за полостью рта, содержащей словесные элементы «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита, и изобразительные элементы в виде кедровой шишки и круга, с вписанными в него звездой и змеей. Заявленное обозначение выполнено в бледно-зеленом, красном, белом, зеленом, светло-зеленом, коричневом, светло-коричневом, темно-коричневом, темно-зеленом, черном цветовом сочетании.

Федеральным институтом промышленной собственности 08.09.2006 вынесено решение об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в связи с его несоответствием требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 23 сентября 1992 г. № 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) и пункта 2.8 Правил составления, подачи и рассмотрения

заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003, регистрационный №4322, введенных в действие с 10.05.2003 (далее— Правила).

Данное решение обосновано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с серией товарных знаков со словесными элементами «Кедровый бальзам» (свидетельство №274187, приоритет от 23.03.2004 и № 210742, приоритет от 07.09.2000), ранее зарегистрированных в отношении однородных товаров 03 класса МКТУ на имя другого лица – ООО «Торн Групп», Россия.

В Палату по патентным спорам 27.12.2006 поступило возражение на решение экспертизы об отказе в регистрации заявленного обозначения «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ» по заявке №2004725952/50, мотивированное несогласием с доводами экспертизы в отношении сходства заявленного и противопоставленных обозначений.

Доводы возражения сводятся к следующему:

- Заявленному обозначению экспертизой противопоставлена серия товарных знаков «Кедровый бальзам» по свидетельствам №274187 и № 210742, зарегистрированных на имя ООО «Торн Групп» для однородных товаров 03 класса МКТУ;

- Заявленное комбинированное обозначение включает словесные элементы «Зубной бальзам» и «КЕДРОВЫЙ», которые отдельно воспринимаются потребителем, что подтверждается различным характером их графического решения (использование разных шрифтов разного кегля), различным цветовым решением (словосочетание «Зубной бальзам» выполнено буквами зеленого цвета, слово «КЕДРОВЫЙ» - буквами черного цвета) и разным местоположением в композиции (словосочетание «Зубной бальзам» имеет периферийное расположение, слово «КЕДРОВЫЙ» расположено в центральной части композиции);

- Сравнительному анализу подлежат отдельно взятое слово «КЕДРОВЫЙ» и отдельно взятое словосочетание «Зубной бальзам»;

- Наличие в противопоставленных знаках слова «бальзам» значительно удлиняет звуковой ряд и вносит отличие в звучание сопоставляемых обозначений «КЕДРОВЫЙ» и «КЕДРОВЫЙ БАЛЬЗАМ». Графически сопоставляемые элементы также не сходны, поскольку выполнены разными буквами и разным количеством строк;

- Различаются обозначения и по смыслу. Наличие слова «Кедровый» в словарно-справочной литературе позволяет установить его семантику, содержащую конкретные, реальные сведения о товаре, слово указывает на состав сырья, из которого товар изготовлен. Кедр в виде кедровой смолы живицы, или эфирных масел, получаемых из хвои, может входить в состав сырья при производстве зубных паст и средств по уходу за полостью рта, указанных в перечне, т.е. носит описательный характер и не обладает различительной способностью. Словосочетание «КЕДРОВЫЙ БАЛЬЗАМ» имеет иную окраску по сравнению с однозначно толкуемым и воспринимаемым словом «Кедровый» и носит фантазийный характер как лексическая единица;

- Несмотря на то, что словосочетания «Зубной бальзам» и «КЕДРОВЫЙ БАЛЬЗАМ» содержат элемент «бальзам» в целом они не являются сходными до степени смешения обозначениями. Фонетическое различие обусловлено разными прилагательными, имеющими разный состав букв, слогов и звуков. Графически также не сходны, поскольку имеют разный характер начертания букв и количество строк. Что касается смысловых значений, то обозначения различаются по смыслу слов «Зубной» и «КЕДРОВЫЙ» и ассоциаций, которые они вызывают;

- Словесные элементы «Зубной бальзам» и «КЕДРОВЫЙ» входят в состав заявленного обозначения наряду с изобразительными элементами, вследствие комбинирования которых формируется зрительный образ, резко отличающийся от противопоставленных. Различное общее зрительное впечатление, производимое сопоставляемыми обозначениями, усиливается за счет использования различной цветовой гаммы.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит отменить решение экспертизы и зарегистрировать заявленное обозначение в отношении всех товаров 03 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам находит доводы возражения неубедительными.

С учетом даты поступления заявки на регистрацию товарного знака (10.11.2004) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутые Закон и Правила.

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 7 Закона не допускается регистрация товарных знаков тождественных или сходных 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.

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 пунктом 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы. Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а) – (в) настоящего пункта. Признаки, перечисленные в подпунктах (а) – (в) настоящего пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 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 и 14.4.2.3 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство обозначений определяется с учетом однородности товаров.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное комбинированное обозначение представляет собой горизонтально ориентированный прямоугольник, в правой части которого расположен квадрат темно-зеленого цвета с вписанным в него натуралистическим изображением кедровой ветки с шишкой. В левом большем прямоугольнике бледно-зеленого цвета выполнены надписи «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ» заглавными буквами стандартным шрифтом зеленого цвета и «КЕДРОВЫЙ» - стандартным крупным шрифтом заглавными буквами черного цвета. Справа от словесного элемента «КЕДРОВЫЙ» расположен изобразительный элемент в виде звездочки с пятью прямоугольными выступами по окружности красного цвета, в центре которой изображена змея белого цвета. Словесный элемент «КЕДРОВЫЙ» и изобразительный элемент подчеркнуты линией черного цвета, под которой помещены две прямоугольных плашки зеленого цвета.

Основную индивидуализирующую нагрузку в заявленном обозначении несет словосочетание «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ», акцентирующее на себе внимание потребителей в силу выполнения слова «КЕДРОВЫЙ» крупным шрифтом таким образом, что он занимает большую часть этикетки, а наличие смысловой взаимосвязи слов в словосочетании «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ» обуславливает восприятие словосочетания как единого целого.

Противопоставленные в решении экспертизы знаки «КЕДРОВЫЙ БАЛЬЗАМ» по свидетельствам № 210742 [1] и № 274187 [2] также выполнены

стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита, знак [1] является словесным, знак [2] – комбинированным, выполненным в сине-зеленой цветовой гамме в виде горизонтально ориентированной этикетки прямоугольной формы, по центру которой помещен словесный элемент «КЕДРОВЫЙ БАЛЬЗАМ», а в левой части – изображение цветов.

Сопоставление заявленного обозначения и противопоставленных экспертизой товарных знаков [1] и [2] показывает, что они содержат в себе в качестве основного индивидуализирующего элемента словосочетание «БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ» - «КЕДРОВЫЙ БАЛЬЗАМ», что свидетельствует о сходстве заложенных в обозначениях понятий (речь идет о бальзаме, приготовленном с использованием кедрового дерева, его плодов).

Слово «ЗУБНОЙ» в заявленном обозначении не придает существенного отличия семантике словосочетания «БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ», поскольку указывает на его назначение (для зубов).

Именно одинаковая смысловая нагрузка данных элементов обуславливает ассоциирование обозначений в целом.

Наличие графических элементов не приводит к иному восприятию словесных, что позволяет их признать несущественными и рассматривать лишь в качестве фона этикеток.

Относительно однородности услуг заявленного и противопоставленного перечней товаров следует отметить следующее.

Для обозначения «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ» по заявке №2004725952/50 испрашивается правовая охрана в отношении товаров 03 класса МКТУ: аэрозоль для освежения полости рта, пасты, порошки зубные, препараты для полоскания рта /за исключением используемых для медицинских целей.

Противопоставленные товарные знаки зарегистрированы в отношении товаров 03 класса МКТУ: зубные пасты.

Товары оспариваемого обозначения и противопоставленных товарных знаков являются однородными, поскольку эти товары («аэрозоль для освежения полости рта, пасты, порошки зубные, препараты для полоскания рта /за

исключением используемых для медицинских целей» и «зубные пасты») относятся к товарам по уходу за полостью рта, реализуются в одних магазинах (секциях, прилавках), предназначены для одних и тех же целей (для гигиены полости рта), имеют один и тот же круг потребителей.

Маркировка однородных товаров знаками, принадлежащими разным производителям и имеющими высокую степень сходства, обуславливает возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю.

Таким образом, с учетом установленных фонетического и семантического сходства сопоставляемых обозначений и однородности товаров 03 класса МКТУ, для маркировки которых они предназначены, заявленное обозначение «ЗУБНОЙ БАЛЬЗАМ КЕДРОВЫЙ» и противопоставленные ему экспертизой ранее зарегистрированные на имя другого лица товарные знаки «КЕДРОВЫЙ БАЛЬЗАМ» являются сходными до степени смешения. В связи с чем, вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона является правомерным.

В соответствии с изложенным, Палата по патентным спорам решила:

Отказать в удовлетворении возражения от 27.12.2006 и оставить в силе решение экспертизы от 08.09.2006.