

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 №644/261, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020, рассмотрела поступившее 30.12.2022 возражение Бондаренко Ларисы Анатольевны, г. Барнаул (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021773716, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения в качестве товарного знака по заявке
№2021773716 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 11.11.2021 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 05 и 31 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Решение Роспатента от 18.11.2022 о государственной регистрации товарного знака принято только для части товаров 05 и 31 классов МКТУ, а именно 05 - акарициды; альгициды; биоциды; бумага клейкая от мух; бумага с особой пропиткой от моли; инсектициды; каломель [фунгициды]; карбонил [противопаразитарное средство]; кора кедрового дерева, используемая в качестве репеллента; мухоловки клейкие; пестициды; порошок пиретрума; препараты для стерилизации почвы; препараты для уничтожения вредных животных; препараты для уничтожения вредных растений; препараты для уничтожения домашних грибов;

препараты для уничтожения личинок насекомых; препараты для уничтожения мух; препараты для уничтожения мышей; препараты для уничтожения наземных моллюсков; препараты противоспоровые; препараты химические для обработки злаков, пораженных головней; препараты химические для обработки пораженного винограда; препараты химические для обработки против милдью; препараты химические для обработки против филлоксеры; препараты, предохраняющие от моли; репелленты; репелленты для окуливания против насекомых; репелленты для собак; средства для уничтожения паразитов; средства противопаразитарные; фунгициды; экстракты табака [инсектициды]; яд крысиный, 31 - анчоусы живые; апельсины необработанные; арахис необработанный; артишоки свежие; бобы необработанные; бобы рожкового дерева; бобы соевые свежие; венки из живых цветов; виноград необработанный; выжимки плодовые [мезга]; голотурии живые; горох необработанный; гречиха необработанная; грибница [мицелий грибной]; грибы необработанные; деревья; деревья пальмовые; дерн натуральный; древесина необработанная; древесина неокоренная; елки новогодние; животные живые; животные, содержащиеся в зверинцах; жом сахарного тростника [сырье]; зерна злаков необработанные; зерно [злаки]; икра рыб; имбирь свежий; кабачки необработанные; какао-бобы необработанные; карпы кои, живые; картофель свежий; каштаны необработанные; киноа необработанная; композиции из необработанных фруктов; конопля необработанная; копра; кора необработанная; кора пробковая; корневища цикория; крапива; кукуруза; кунжут съедобный необработанный; кустарники; кусты розовые; лангусты живые; лимоны необработанные; лозы виноградные; лосось живой; лук необработанный; луковицы цветов; лук-порей необработанный; маслины [оливы] необработанные; мидии живые; миндаль [плоды]; моллюски в раковине, живые; моллюски живые; мульча; насекомые съедобные, живые; овес; овощи необработанные; огурцы необработанные; омары живые; орехи кокосовые; орехи кола; орехи необработанные; отруби зерновые; отходы перегонки вина; пальма [листья пальмовые]; перец стручковый [растение]; плоды цератонии обыкновенной; плоды цитрусовые необработанные; початки кукурузные сладкие необработанные

[очищенные и неочищенные]; приманки для рыбной ловли лиофилизированные; проростки ботанические; птица домашняя живая; пшеница; пыльца растений [сырье]; раки живые; ракообразные живые; рассада; растения; растения алоэ вера; растения засушенные для декоративных целей; растения конопли; ревень необработанный; рис необработанный; робиния, сырье; рожь; рыба живая; салат-латук необработанный; сардины живые; свекла необработанная; сельдь живая; семена для посадки; скорлупа кокосовых орехов; скот племенной; солод для пивоварения и винокурения; стволы деревьев; стружка древесная для изготовления древесной массы; травы прянокусовые необработанные; трепанги живые; тростник сахарный; трюфели необработанные; тунец живой; тыквы необработанные; устрицы живые; фрукты необработанные; фундук необработанный; хмель; цветы живые; цветы засушенные для декоративных целей; цветы съедобные свежие; цикорий необработанный; черви шелковичные; чеснок свежий; чечевица необработанная; шишки сосновые; шишки хмелевые; шпинат необработанный; ягоды можжевельника; ягоды необработанные; яйца инкубационные; яйца шелковичных червей; ячмень.

В отношении другой части товаров указанным решением было отказано в регистрации товарного знака на основании его несоответствия требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- со словесным знаком «MOVIAL» по международной регистрации № 1172196 [1], правовая охрана которому на территории Российской Федерации предоставлена на имя ACTA FARMA S.L., Calle Cercedilla, 11, nave 1, Poligono Industrial Ventorro del Cano E-28925 ALCORCON, с приоритетом от 05.06.13 г., в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05, 31 классов МКТУ;

- со словесным знаком «NOVIAL» международной регистрации № 693309 А [2] с конвенционным приоритетом от 06.03.1998 г., правовая охрана которому на

территории Российской Федерации предоставлена на имя Aspen Global Incorporated, GBS Plaza, Cnr. La Salette & Royal Roads Grand Bay, в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

Заявитель выразил свое несогласие с данным решением в поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) возражении, доводы которого сводятся к следующему:

- противопоставленные международные товарные знаки зарегистрированы в отношении следующих товаров: № 693309А в 05 классе МКТУ - «лекарства и фармацевтические продукты для использования человеком»; № 1172196 в 03 классе МКТУ - «парфюмерно-косметические средства, мыло, эфирные масла, лосьоны для волос, средства для чистки зубов»; в 05 классе МКТУ - «фармацевтические и ветеринарные препараты, санитарно-гигиенические изделия медицинского назначения, диетические вещества, адаптированные для медицинского применения, детское питание, пластыри, материалы для перевязок, дезинфицирующие средства и витаминные препараты»;

- полностью соглашаясь с решением экспертизы в отношении зарегистрированного на имя заявителя перечня товаров 05 класса МКТУ, заявитель возражает против отказа в отношении отдельной узкоспециализированной группы товаров 31 класса МКТУ, которую можно однозначно и четко квалифицировать как «корма для животных и птицы», содержащую в своем составе следующие товары: «галеты для собак; жвачка для животных; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; крупы для домашней птицы; напитки для комнатных животных; продукты для откорма животных»;

- эта группа товаров характеризуется в целом, согласно открытым информационным источникам сети Интернет, методических рекомендаций, научных исследований и материалов сельскохозяйственных учебных заведений, как «Корма - специально приготовленные продукты, содержащие в доступной для животного форме питательные и минеральные вещества, обладающие рядом технологических

свойств (влажность, физическая форма, удельный вес и др.), а также рядом органолептических показателей. Производство кормов осуществляется луговым кормопроизводством, комбикормовой промышленностью, утильзаводами; большое количество кормов широкого ассортимента поставляет пищевая промышленность (в качестве отходов при производстве основного пищевого продукта). В мировом производстве используется несколько тысяч видов кормов, поэтому для удобства работы потребителей предложены несколько классификаций кормов, в том числе группировка кормов по ряду признаков. В РФ принята следующая классификация кормов по происхождению: корма растительного происхождения, корма животного происхождения, комбикорма, синтетические препараты, пищевые отходы, минеральные корма»;

- в перечне товаров 03 и 05 классов МКТУ противопоставленных обозначению международных товарных знаков все товары относятся к таким тематическим группам как «детское питание, парфюмерно-косметические средства, гигиеническо-дезинфицирующие и моющие средства, перевязочные средства, витаминные препараты, фармацевтические средства и ветеринарная продукция;

- так как товарам 31 класса МКТУ, мы не уверены, но возможно, экспертиза ФИПС противопоставила такие товары как ветеринарные и витаминные препараты, то приведем и их характеристики, опять же используя открытые и общедоступные источники Интернета, которые описывают ветеринарную продукцию как: «лекарственные средства, предназначенные для диагностики, лечения или профилактики болезней у животных. Все ветеринарные средства, используемые на территории России, должны быть зарегистрированы в соответствующем уполномоченном федеральном органе исполнительной власти — Россельхознадзоре, который ведёт государственный реестр лекарственных средств для ветеринарного применения»; витаминные препараты как «лекарственные средства, содержащие витамины или их синтетические аналоги или их изомеры (витамеры)»;

- из вышеприведенной информации можно сделать однозначный и логичный вывод о том, что ветеринарные и витаминные препараты не могут быть отнесены к

одному источнику происхождения с такой продукцией как «корма для животных и птицы»;

- заявитель вложил значительные финансовые средства в «Новичихинское хлебоприемное предприятие», расположенное в Новичихинском районе Алтайского края, на базе которого установили технологическую линию и наладили выпуск кормов для домашних животных с потенциальной производительностью свыше 5 тыс тонн в год.

На основании изложенного в возражении выражена просьба изменить решение и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2021773716 с учетом зарегистрированных товаров 05 и 31 классов МКТУ, добавив к перечню товаров 31 класса МКТУ следующие товары: «галеты для собак; жвачка для животных; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; крупы для домашней птицы; напитки для комнатных животных; продукты для откорма животных».

К возражению приложена РЕЦЕПТУРА СУХОГО КОРМА ДЛЯ СОБАК «NOVIALL».

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (11.11.2021) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (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 положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; вид и характер изображений; 5) сочетание цветов и тонов.

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, круг потребителей и другие признаки.



Заявленное обозначение представляет собой комбинированный товарный знак, состоящий из стилизованного изображения собаки на фоне трех горных вершин, под которым расположен словесный элемент «**NoviaLL**», выполненный оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита.

Государственная регистрация товарного знака испрашивалась для товаров 05 и 31 классов МКТУ.

Согласно возражению решение Роспатента от 18.11.2022 оспаривается в части отказа в регистрации товарного знака по заявке №2021773716 для товаров 31 класса МКТУ «галеты для собак; жвачка для животных; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; крупы для домашней птицы; напитки для комнатных животных; продукты для откорма животных».

Анализ заявленного обозначения на соответствие его требованиям законодательства показал следующее.

Согласно заключению экспертизы заявленное обозначение является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров с товарными знаками [1-2].

Знак [1] представляет собой словесное обозначение «**MOVIAL**», выполненный стандартным шрифтом буквами латинского алфавита. Охраняется знак на территории России для товаров 03 класса МКТУ - Produits de parfumerie et cosmétiques; savons; huiles essentielles; lotions pour les cheveux; dentifrices/парфюмерные и косметические изделия, мыла, эфирные масла, лосьоны для волос, зубные пасты и товаров 05 класса МКТУ - Produits vétérinaires; produits hygiéniques et sanitaires à usage médical; aliments pour bébés; emplâtres, matériel pour pansements; désinfectants/ветеринарные изделия, гигиенические и санитарные изделия для медицинских целей, детское питание, пластыри, перевязочные материалы, дезинфектанты.

Знак [2] представляет собой словесное обозначение «NOVIAL», выполненное стандартным шрифтом, правовая охрана на территории Российской Федерации предоставлена знаку в отношении товаров 05 класса МКТУ - Oral contraceptives; pharmaceutical preparations for hormone replacement therapy; pharmaceutical preparations for the prevention of osteoporosis; all aforesaid preparations obtainable on prescription only/Оральные контрацептивы; фармацевтические препараты для заместительной гормональной терапии; фармацевтические препараты для профилактики остеопороза; все вышеперечисленные препараты доступны только по рецепту врача, и товаров 10 класса МКТУ – Medical instruments/медицинские инструменты.



Сравнительный анализ заявленного обозначения с противопоставленными знаками «MOVIAL» и «NOVIAL» [1-2] показал, что они могут ассоциироваться друг с другом в целом за счет фонетического сходства/тождества и графического сходства их словесных элементов «NOVIAL/NOVIAL/NOVIAL», доминирующих в сравниваемых обозначениях и выполняющих в них основную индивидуализирующую функцию товарного знака.

В отношении изобразительного элемента заявленного обозначения следует отметить, что наличие этого элемента отличает заявленное комбинированное обозначение от противопоставленных словесных. Вместе с тем, в комбинированных обозначениях, как правило, основное внимание потребителя акцентируется на словесном элементе, который в данном случае явным образом доминирует в обозначении, в связи с чем изобразительный элемент имеет второстепенное значение. Таким образом, коллегия пришла к выводу о сходстве сравниваемых обозначений в целом, несмотря на отдельные отличия. При этом следует отметить, что сходство обозначений в возражении не оспаривалось.

Анализ перечня товаров сопоставляемых знаков на предмет их однородности показал следующее.

Товары 31 класса МКТУ «галеты для собак; жвачка для животных; корма для животных; корма для комнатных животных; корма для откармливания животных в стойле; корма для птиц; крупы для домашней птицы; напитки для комнатных животных; продукты для откорма животных», в отношении которых оспаривается решение Роспатента, представляют собой корма для домашних животных.

Товары 03, 05 и 10 классов МКТУ противопоставленных знаков относятся к парфюмерно-косметическим товарам, ветеринарным, санитарно-техническим и гигиеническим препаратам, детскому питанию и перевязочным средствам, рецептурным фармацевтическим препаратам и медицинским инструментам.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о том, что сопоставляемые товары имеют совершенно разный вид, относятся к разным родовым группам товаров, имеют абсолютно разное назначение и разные потребительские свойства, что не позволяет их отнести к одному источнику происхождения по причине их природы и назначения и признать однородными в соответствии с пунктом 45 Правил.

В связи с указанным отсутствует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю и смешению их в гражданском обороте в случае маркировки сравниваемыми обозначениями.

Таким образом, следует признать, что для данных товаров заявленное обозначение не противоречит требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса. Следовательно, заявленное обозначение может быть также зарегистрировано и для вышеуказанных товаров 31 класса МКТУ.

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

удовлетворить возражение, поступившее 30.12.2022, изменить решение Роспатента от 18.11.2022 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2021773716.