

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 № 4520, рассмотрела возражение от 02.08.2007, поданное ООО «Пищевик Изобильненский», Ставропольский край, г.Изобильный, на решение экспертизы от 27.04.2007 об отказе в регистрации заявленного комбинированного обозначения со словесным элементом «Любимый дар» в качестве товарного знака (далее – решение экспертизы) по заявке №2005721041/50, при этом установлено следующее.

Заявителем обозначения по заявке №2005721041/50 с приоритетом от 23.08.2005 является Общество с ограниченной ответственностью «Пищевик Изобильненский», Ставропольский край, г.Изобильный (далее – заявитель).

Согласно материалам заявки, в качестве товарного знака заявлено комбинированное обозначение, представляющее собой этикетку. В центральной части этикетки расположен словесный элемент «Любимый дар», выполненный оригинальным шрифтом в кириллице. Над словесным элементом расположено изображение кубка. В слове «Любимый» буква «Л» имеет оригинальное графическое исполнение: верхняя часть буквы выполнена в виде горлышка бутылки, с открывающейся пробкой. Из горлышка бутылки течет жидкость. По краям этикетку обрамляют узоры. Правовая охрана товарному знаку испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Федеральным институтом промышленной собственности 27.04.2007 было принято решение об отказе в регистрации заявленного комбинированного обозначения в качестве товарного знака ввиду несоответствия его требованиям, регламентированным пунктом 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 23.09.1992г. №3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002г. №166-ФЗ, вступившим в силу с 27.12.2002 (далее — Закон).

Решение экспертизы мотивировано тем, что заявленное комбинированное обозначение со словесным элементом «Любимый дар» сходно до степени смешения с товарными знаками «Любимый сад», ранее зарегистрированными на имя Открытого акционерного общества «Вимм-Билль-Данн Продукты Питания», 109028, Москва, Яузский б-р, 16/15, комн.306 (свидетельство №238752, с приоритетом от 08.05.2001 [1], свидетельство №242585, с приоритетом от 08.05.2001 [2], свидетельство №245090, с приоритетом от 08.05.2001 [3], свидетельство №245091, с приоритетом от 08.05.2001 [4], свидетельство №307867, с приоритетом от 12.11.2004 [5]), в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ.

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 02.08.2007, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением экспертизы об отказе в регистрации заявленного обозначения. Существо доводов возражения сводится к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные экспертизой товарные знаки существенно отличаются по всем содержащимся в них словесным и изобразительным элементам;
- сравниваемые словесные элементы «Любимый дар» рассматриваемого обозначения и «Любимый сад» сопоставляемых регистраций отличаются друг от друга за счет применения разных шрифтов, оригинального исполнения буквы «Л» в заявленном обозначении, расположением слова «Любимый» по отношению к слову «сад» в противопоставленных знаках и по отношению к слову «дар» в исследуемом знаке;
- заявленное комбинированное обозначение и противопоставленные товарные знаки в целом значительно отличаются друг от друга по содержанию и композиции. Существенное отличие им придают включенные в них изобразительные элементы;
- графическое несходство сопоставляемых знаков определяется тем, что рассматриваемое обозначение выполнено в сером, черном и белом

цветовом сочетании, в то время как противопоставленные товарные знаки исполнены в оригинальной цветовой гамме;

- вхождение в состав исследуемого обозначения словесного элемента «Любимый» не влияет на сходство сравниваемых словосочетаний. Кроме того, использование данного слова в сочетании с другими семантически значимыми словами, позволяет регистрировать такие товарные знаки в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ как: «Любимый край» по свидетельству №187000, «Любимый вкус» по свидетельству №202840, «Любимый сок» по свидетельству №215068, «Любимый сад» по свидетельствам №№238752, 242585, 245090, 245091;
- таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки не являются сходными до степени смешения ни по одному из признаков, учитываемых при определении сходства товарных знаков, поэтому их сосуществование не вызывает сомнения.

На основании изложенного заявителем выражена просьба об отмене решения экспертизы и регистрации заявленного комбинированного обозначения со словесным элементом «Любимый дар» в качестве товарного знака по заявке №2005721041/50 в отношении всех заявленных товаров 32 класса МКТУ.

К возражению приложены следующие дополнительные материалы:

- противопоставленные регистрации №№238752, 242585, 245090, 245091, 307867, на 10 л. в 1 экз. [6];
- заявка №2005721041/50 на регистрацию товарного знака (знака обслуживания), на 1 л. в 1 экз.[7];
- свидетельство №187000 на товарный знак «Любимый край», на 1 л. в 1 экз. [8];
- свидетельство №202840 на товарный знак «Любимый вкус», на 1 л. в 1 экз.[9];
- свидетельство №215068 на товарный знак «Любимый сок», на 1 л. в 1 экз. [10].

Изучив материалы дела и выслушав присутствующих, Палата по патентным спорам считает доводы возражения убедительными.

С учетом даты 23.08.2005 поступления заявки №2005721041/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя отмеченный выше Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, введенные в действие 10.05.2003 (далее — Правила).

Согласно абзацам первому и второму пункта 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 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.

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, 14.4.2.3 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основании признаков, перечисленных в подпунктах (а)–(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 обозначений определяется с учетом однородности товаров. При установлении однородности товаров согласно пункту 14.4.3 Правил определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления об их принадлежности одному производителю. Для установления однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное на регистрацию в качестве товарного знака обозначение по заявке №2005721041/50 является комбинированным и представляет собой этикетку в виде рамки оригинальной формы, внутренняя часть которой выполнена кружевной резьбой и украшена в верхних углах резными листьями. Под верхней части рамки расположено словосочетание «Любимый дар», в котором заглавная буква «Л» выполнена в виде стилизованного изображения горлышка бутылки с приоткрытой металлической пробкой, из-под которой течет жидкость. Над словесными элементами изображен гравированный кубок.

Анализ заявленного комбинированного обозначения показал, что основным элементом в нем является словесный элемент «Любимый дар», представляющий единое неразрывное словосочетание, несущее в себе основную различительную способность. Благодаря смысловому значению, заложенному в указанное словосочетание, потребитель будет выделять продукцию заявителя среди аналогичных товаров.

Вместе с тем, изобразительные элементы в виде гравированного кубка, оригинально расположенного в обозначении и рамочки, выполненной в своеобразной графической манере, отражают определенную роль в индивидуализации товара и в сочетании со словесным элементом «Любимый дар» определяют общее зрительное впечатление, производимое на потребителя в целом, создавая завершённый образ.

Противопоставленные экспертизой товарные знаки [1-4] представляют собой комбинированные обозначения в виде вертикально вытянутого прямоугольника. Обозначения содержат в своем составе словесные элементы «Любимый сад», где слово «Любимый» подчеркнуто короткой чертой, а слово «сад» выполнено под вышеуказанным словом. Фон этикеток составляют изображения различных фруктов и ягод, расположенных на ветке с зелеными листьями и белыми цветами (знаки отличаются фоном). Верхний левый и нижний правый углы этикеток обрамляют треугольники красного цвета. В нижнем правом треугольнике размещены словесные элементы «Забота о здоровье». Все знаки исполнены в яркой цветовой гамме с использованием следующих цветов: белого, красного, зеленого, темно-зеленого, светло-зеленого, желтого, бежевого, голубого, розового, светло-розового, светло-коричневого, темно-коричневого, коричневого, лилового, сиреневого, синего, темно-лилового, черного, темно-розового, темно-вишневого, терракотового, оранжевого, темно-желтого. Правовая охрана знакам предоставлена, в том числе, в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [5] является комбинированным и представляет собой ориентированную по вертикали этикетку, на фоне которой помещено стилизованное изображение вишен с зелеными листьями. По вертикали расположено слово «Любимый», над которым по горизонтали выполнен словесный элемент «сад». В верхней части обозначения помещена развевающаяся ленточка, под которой изображены лучи восходящего солнца. Знак действует, в частности, в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Основную индивидуализирующую нагрузку в противопоставленных знаках [1-5] несёт словосочетание «Любимый сад».

Сравнительный анализ словесных элементов заявленного комбинированного обозначения и противопоставленных комбинированных регистраций [1-5] показал следующее.

Сопоставляемые обозначения предназначены для маркировки идентичных товаров 32 класса МКТУ.

По семантическому признаку сходства исследуемые словосочетания «Любимый дар» и «Любимый сад» не являются сходными, т.к. каждое из них представляет собой целостную грамматическую и смысловую конструкцию, в которой прилагательное «Любимый» характеризует то или иное существительное.

«Любимый» - 1. дорогой для сердца, такой, к которому обращена любовь, 2. тот (то), кто (что) больше всего нравится (см. С.И.Ожегов и Н.Ю.Шведова, «Толковый словарь русского языка», М., «АЗЪ», 1993г., с.344).

«Дар» - 1. подарок, приношение, пожертвование; 2. способность, талант (см. словарь выше, с.153).

«Сад» - участок земли, засаженный деревьями, кустами, цветами; сами растущие здесь деревья, растения (например: фруктовый сад, цветущий сад, зимний сад) (см. словарь выше, с.715).

Исходя из вышеизложенных значений видно, что смысловая нагрузка сравниваемых словосочетаний различна в силу несходной семантики, заложенной в существительных «дар» и «сад». В рассматриваемых словосочетаниях логическое ударение падает именно на слова «дар» и «сад», которые и придают обозначениям различное семантическое значение. Вместе с тем, изображение в заявленном обозначении кубка (питьевой сосуд для питья, имеющий расширяющееся кверху тулово на ножке или подставке), находящегося над словесными элементами «Любимый дар», дополнительно подчеркивает смысловую значимость словосочетания, указывая на то, что содержимое кубка и есть некий дар. Словесные элементы «Любимый сад» противопоставленных регистраций [1-5] совместно с изобразительными элементами этикеток будут восприниматься потребителями как плоды, выращенные в саду и входящие в состав производимых товаров.

Звуковое различие сравниваемых словосочетаний, несмотря на тождественный элемент «Любимый», обусловлено фонетическим несходством вторых слов «дар» и «сад» (отличаются составом согласных и гласных звуков и произношением).

По графическому исполнению анализируемые фразеологизмы различны, поскольку в противопоставленных товарных знаках [1-4] словесные элементы исполнены одно под другим и между ними проходит маленькая черта, в знаке [5] слово «Любимый» ориентировано по вертикали, а над ним расположено слово «сад» по горизонтали. В заявленном обозначении слово «дар» выполнено под словом «Любимый» с правой стороны, при этом буква «Л» имеет оригинальное графическое исполнение. Цветовая гамма, использованная в сравниваемых обозначениях, различна ввиду того, что противопоставленные регистрации [1-5] представлены в различных ярких цветовых сочетаниях, в то время как исследуемое комбинированное обозначение включает в себя серо-черно-белую композицию. В целом сопоставляемые обозначения производят различное зрительное впечатление, что свидетельствует об отсутствии графического сходства сравниваемых обозначений.

Таким образом, с учетом отсутствия семантического, фонетического и графического сходства, сопоставляемые обозначения не являются сходными.

В силу указанного, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу, что рассматриваемое комбинированное обозначение со словесным элементом «Любимый дар» соответствует требованиям, установленным пунктом 1 статьи 7 Закона.

В соответствии с вышеизложенным Палата по патентным спорам решила:

удовлетворить возражение от 02.08.2007, отменить решение экспертизы от 27.04.2007 и зарегистрировать заявленное обозначение по заявке №2005721041/50 в качестве товарного знака в отношении следующих товаров:

**В бюллетень "Товарные знаки, знаки обслуживания и
наименования мест происхождения товаров"**

(591) серый, черный, белый.

(511) 32 - пиво; минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков; аперитивы безалкогольные; воды; коктейли безалкогольные; лимонады; напитки арахисово-молочные; напитки безалкогольные; напитки изотонические; напитки на основе молочной сыворотки; напитки фруктовые; напиток миндально-молочный; нектары фруктовые с мякотью; оршад; порошки для изготовления газированных напитков; сассапариль (безалкогольный напиток); сиропы для лимонадов; сиропы для напитков; сок томатный; сок яблочный; соки овощные; соки фруктовые; составы для изготовления газированной воды; составы для изготовления ликеров; составы для изготовления минеральной воды; составы для изготовления напитков; сусла; сусло виноградное; сусло пивное; сусло солодовое; таблетки для изготовления газированных напитков; экстракты фруктовые безалкогольные; экстракты хмелевые для изготовления пива; эссенции для изготовления напитков.

Приложение: сведения об уплате пошлины за регистрацию товарного знака на 2 л. в 1 экз.