

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения **возражения** **заявления**

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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, рассмотрела возражение, поступившее 29.12.2018, поданное Щербаковой Ю.П., Алтайский край, г. Рубцовск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017722527, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2017722527 подано на регистрацию товарного знака 06.06.2017 на имя заявителя в отношении товаров 01 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака было заявлено



комбинированное обозначение , содержащее словесные элементы «ЧАСТНАЯ Экоферма», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, и изобразительный элемент в виде стилизованного изображения домиков с цветами. Правовая охрана товарного знака испрашивается в зеленом, желтом, белом цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности 01.10.2018 было принято решение (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака в отношении части товаров 01 класса МКТУ с указанием слов «ЧАСТНАЯ ЭКОФЕРМА» в качестве неохраняемых элементов.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что в отношении части товаров 01 класса МКТУ, не имеющих отношения к области деятельности заявителя (сельское хозяйство, земледелие и животноводство) регистрация заявленного обозначения, включающего слово «ЭКОФЕРМА», обозначающего подход к земледелию и животноводству, подразумевающий полный отказ от использования пестицидов, гербицидов, любых химических веществ для обработки растений, которые могут изменить состав выращиваемых овощей и фруктов, не может быть произведена, так как способна ввести потребителей в заблуждение относительно свойств и назначения товаров на основании пункта 3(1) статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, в отношении части товаров 01 класса МКТУ заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №613951, зарегистрированным с более ранним приоритетом на имя другого лица в отношении однородных товаров 01 класса МКТУ. Сходство обозначений обусловлено визуальным сходством изобразительных элементов.

В заключении по результатам экспертизы также указано, что словесные элементы «ЧАСТНАЯ Экоферма» не обладают различительной способностью, так как представляют собой общепринятое видовое название организации, поэтому являются неохранными элементами на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности, заявитель выразил свое согласие с доводами, изложенными в заключении по результатам экспертизы, и просил внести изменения в заявленное обозначение, которые позволят признать заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак не сходными до степени смешения.

На основании изложенного заявитель просит принять решение о регистрации товарного знака с учетом изменений, которые он просит внести в заявленное обозначение.

Изменения, касающиеся заявленного обозначения, были внесены в материалы заявки 26.03.2019.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, коллегия установила следующее.

С учетом даты (06.06.2017) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 (3) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе, указывающих на их вид, качество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

В соответствии с пунктом 34 Правил, к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, отдельные буквы и сочетания букв, не обладающие словесным характером или не воспринимаемые как слово; общепринятые наименования; сведения, касающиеся изготовителя товара или характеризующие товар.

В соответствии с пунктом 35 Правил, указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

В соответствии с пунктом 3(1) статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Согласно пункту 37 Правил при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

В соответствии с требованиями пункта 6(1) статьи 1483 Кодекса не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени смешения с товарными знаками других лиц, заявленными на регистрацию в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет, если заявка на государственную регистрацию товарного знака не отозвана или по ней не принято решение об отказе в государственной регистрации.

Согласно пункту 41 Правил, обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 44 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, указанные в пунктах 42 и 43 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

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 (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

После внесения изменений заявленное обозначение представляет собой



комбинированное обозначение «», включающее словесные элементы «ЧАСТНАЯ Экоферма», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита в две строки, и изображение двух арок разного размера, внутри которых расположены стилизованные цветы, а над аркой большего размера изображено солнце.

Заявитель не возражает против включения словесных элементов «ЧАСТНАЯ Экоферма» в состав товарного знака качестве неохраняемых элементов.

Заявитель также согласен с исключением из перечня заявленных товаров 01 класса МКТУ тех товаров, которые не имеют отношения к сельскому хозяйству, земледелию и животноводству, и не оспаривает перечень товаров 01 класса МКТУ, в отношении которого уже принято решение о регистрации товарного знака.

Анализ заявленного обозначения на соответствие его положениям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №613951



представляет собой комбинированное обозначение «», включающее

изобразительный элемент в виде стилизованного изображения домика с трубой, внутри которого расположен стилизованный цветок, и словесные элементы «Blumen Haus», выполненные буквами латинского алфавита в две строки. Товарный знак охраняется, в частности, в отношении товаров 01 класса МКТУ *«горшочки торфоперегнойные для садоводства и огородничества; масло хлорированное антраценовое для защиты растений; перегной для удобрения почвы; почва для выращивания растений; препараты для регулирования роста растений; препараты с микроэлементами для растений; суперфосфаты [удобрения]; удобрения; удобрения азотные; удобрения для сельского хозяйства; фосфаты [удобрения]; химикаты для садоводства и огородничества, за исключением фунгицидов, гербицидов, инсектицидов и паразитицидов; химикаты для удобрения почвы».*

Сравнительный анализ заявленного и противопоставленного обозначений показал, что, благодаря внесенным в заявленное обозначение изменениям, сравниваемые знаки более не обладают визуальным сходством.

Кроме того, сравниваемые обозначения обладают существенными различиями благодаря фонетическому, семантическому и визуальному различию включенных в них словесных элементов «ЧАСТНАЯ Экоферма» и «Blumen Haus», при этом в противопоставленном товарном знаке именно словесные элементы «Blumen Haus», занимающие доминирующее положение в композиции, играют основную индивидуализирующую роль.

Сравнительный анализ товаров 01 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и товаров 01 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак, показал однородность части товаров, относящихся к веществам и материалам для использования в сельском хозяйстве, садоводстве и лесоводстве, однако, учитывая фонетические, графические и семантические различия между словесными элементами сравниваемых обозначений, а также различное общее зрительное впечатление, которое они оказывают на потребителя, можно сделать вывод о том, что в целом сравниваемые товарные знаки не вызывают сходных ассоциаций и,

соответственно, отсутствует принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности товаров, маркированных этими знаками, одному изготовителю, что определяет отсутствие между ними сходства до степени смешения.

Таким образом, противопоставленный товарный знак по свидетельству №613951 не является препятствием для регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака.

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

удовлетворить возражение, поступившее 29.12.2018, изменить решение Роспатента от 01.10.2018 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017722527.