


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 апреля 2020 г. № 644/261, рассмотрела поступившее 27.10.2020 возражение, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "ВИК-ИНВЕСТ" (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019710150, при этом установила следующее.



Регистрация обозначения  в качестве товарного знака по заявке №2019710150 с датой поступления в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности от 07.03.2019 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 30 класса МКТУ: карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания.

Согласно описанию, приведенному в заявке, заявленное обозначение представляет собой изобразительный товарный знак в виде прямоугольника, по краям которого расположены изображения крупных и мелких ромашек. В центральной части прямоугольника друг под другом расположены три

стилизованных изображения коров, идентичных друг другу. Изображения коров заключены в овал морковного цвета.

Решение Роспатента от 28.06.2020 об отказе в государственной регистрации товарного знака было принято на основании его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

- с изобразительным элементом серии товарных знаков «КОРОВКА KORO VKA» по свидетельствам № 152452 [1], № 486279 [2], № 387797 [3], № 476747 [4], № 511542 [5], № 511541 [6], № 595850 [7], № 590207 [8], № 719729, № 718130, № 718126, № 718121, № 717595, № 717547, № 717478, № 717435, № 717402 , № 728411, № 728410 [9-19], зарегистрированных на имя Публичного акционерного общества "Московская кондитерская фабрика "Красный Октябрь", 107140, Москва, ул. Малая Красносельская, 7, стр. 24 в отношении товаров, однородных заявленным товарам 30 класса МКТУ;

- с изобразительными элементами товарных знаков, зарегистрированных на имя Крафт Фудс Швайц Холдинг ГмбХ, Кхоллер штрассе, 4, 6301 Цуг, Швейцария, по свидетельствам № 481986, № 472032 [20-21] в отношении товаров, однородных заявленным товарам 30 класса МКТУ;

- с изобразительным элементом знаков по международным регистрациям №№ 1443714, 1439426, 528659, 505855, 614159 [22-26], правовая охрана которым предоставлена на имя Kraft Foods Schweiz Holding GmbH Chollerstrasse 4 CH-6301 Zug (CH) в отношении товаров, однородных заявленным товарам 30 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 товарные знаки [1-19] нельзя признать серией товарных знаков, в основу которой положен один изобразительный элемент,

поскольку только часть из них содержит общий элемент в виде стилизованного изображения коровы с ромашкой в зубах, кроме того, часть знаков зарегистрирована на ОАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь», а другая часть – на имя ПАО «Московская кондитерская фабрика «Красный Октябрь»;

- заявленное изобразительное обозначение не является сходным ни с изобразительными элементами противопоставленных знаков, ни с противопоставленными знаками в целом, поскольку они отличаются общим зрительным впечатлением и не имеют сходства ни по одному из признаков сходства изобразительных обозначений, предусмотренных нормативным документами, а именно: внешняя форма; наличие или отсутствие симметрии; смысловое значение; вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и т.д.); сочетание цветов и тонов;

- более того, как предписывает действующее законодательство, первое впечатление, которое играет значительную роль при сравнении изобразительных обозначений, не оставляет ощущения о сходстве сравниваемых обозначений, а, следовательно, не позволяет признать их сходными.

На основании изложенного заявителем выражена просьба о государственной регистрации заявленного обозначения по заявке №2019710150 в качестве товарного знака.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих в рассмотрении возражения, коллегия сочла изложенные в нем доводы неубедительными.

С учетом даты (07.03.2019) 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 пунктом 43 Правил сходство изобразительных и объемных обозначений определяется на основании следующих признаков: 1) внешняя форма; 2) наличие или отсутствие симметрии; 3) смысловое значение; 4) вид и характер изображений (натуралистическое, стилизованное, карикатурное и тому подобное); 5) сочетание цветов и тонов.

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

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 изобразительный товарный знак в виде развертки упаковки конфеты прямоугольной формы, в центре которой расположены натуралистические изображения коров, заключенные в овал, и размещенные одна над другой, а по краям этикетки

расположены изображения ромашек разной величины, которые образуют две параллельные цепочки.

Государственная регистрация товарного знака по заявке №2019710150 согласно возражению испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ - карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; конфеты мятные для освежения дыхания.

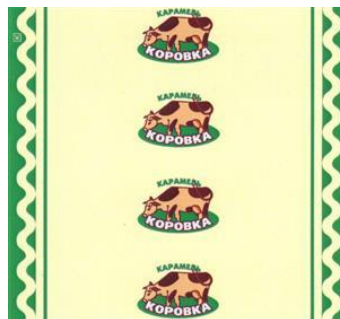
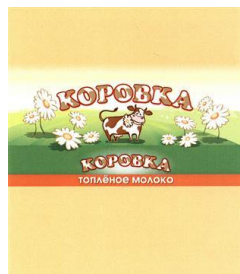
Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации товарного знака в отношении всех указанных выше товаров на основании его несоответствия требованиям, изложенным в подпункте 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса, ввиду сходства заявленного обозначения до степени смешения с товарными знаками [1-26].

Товарные знаки [1-19] представляют собой комбинированные обозначения со

словесным

элементом

«КОРОВКА/KOROVKA»,





которые

зарегистрированы в отношении товаров 30 класса МКТУ, представляющих собой кондитерские изделия, в том числе конфеты, карамель.

Товарные знаки [20-21] и знаки по международным регистрациям [22-26] также являются комбинированными и представляют собой следующие обозначения





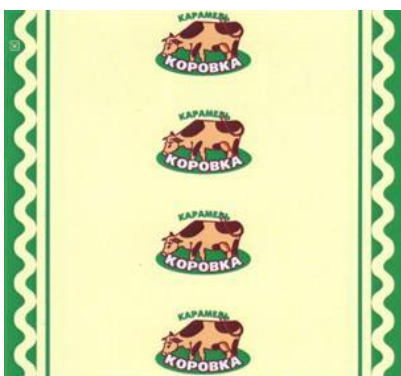
, зарегистрированные для товаров 30 класса МКТУ – шоколад, изделия из шоколада, кондитерские изделия.

Сравнительный анализ на тождество и сходство заявленного обозначения и указанных знаков показал следующее.



Обозначение

и противопоставленный знак



[4] ассоциируются между собой в целом, несмотря на отдельные отличия, что обусловлено общим зрительным впечатлением, которые производят сравниваемые обозначения, что обусловлено их сходным композиционным построением - расположения основного изобразительного элемента знаков в виде натуралистического изображения коровы в овале в центре обозначений, неоднократного воспроизведения этого элемента, расположения его через определенные равные промежутки вертикально одного под другим. Кроме того, обозначения имеют одинаковую внешнюю форму обозначений в виде вертикально ориентированного прямоугольника, по краям которого размещены орнаменты, у них отсутствует симметрия, в них заложено одинаковое смысловое

значение (корова, коровка), изображения коров в обозначениях является натуралистическим.

С учетом изложенного сравниваемые обозначения следует признать сходными на основании признаков сходства изобразительных обозначений, изложенных в пункте 43 Правил.

В отношении остальных противопоставленных экспертизой знаков коллегия считает возможным согласиться с доводами возражения и признать их несходными в целом с заявленным обозначением, поскольку они создают разное общее зрительное впечатление, что не позволяет их ассоциировать друг с другом при восприятии потребителем за счет имеющихся в них различий в композиционном построении, графической проработке изобразительных элементов, наличии в противопоставленных знаках словесных элементов, а также используемых в них разных цветовых сочетаний.

Что касается однородности товаров, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака, и в отношении которых действуют противопоставленные знаки, то они являются однородными по виду (карамель), роду (кондитерские изделия), назначению, условиям реализации и сбыта, кругу потребителей и другим признакам однородности, что в возражении не оспаривалось.

Таким образом, проведенный выше анализ показал, что существует опасность смешения сопоставляемых товаров в гражданском обороте при маркировке их сравниваемыми обозначениями ввиду сходства до степени смешения в отношении однородных товаров заявленного обозначения с товарным знаком [4], следовательно, вывод экспертизы о том, что обозначение по заявке №2019710150 противоречит требованиям, изложенным в пункте 6 статьи 1483 Кодекса, следует признать правомерным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.10.2020, оставить в силе решение Роспатента от 28.06.2020.