

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

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 35-ФЗ «О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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 (далее Правила), рассмотрела возражение, поступившее 18.10.2021, поданное Обществом с ограниченной ответственностью "Агровит" (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020708057, при этом установила следующее.

клёВО!
от расклёва

Комбинированное обозначение «
» по заявке № 2020708057 с приоритетом от 19.02.2020 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ *«добавки пищевые для животных; корма лечебные для животных; культуры микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты ветеринарные; препараты с микроэлементами для человека или животных;*

ферменты для ветеринарных целей», товаров 31 класса МКТУ «альгаробилла [корм для животных]; корма для животных; корма укрепляющие для животных; препараты для повышения яйценоскости домашней птицы».

Роспатентом 17.06.2021 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020708057 в отношении заявленных товаров и услуг 05, 31 классов МКТУ как несоответствующему требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «**РАСКЛЁВА.NET**» по свидетельству №768302 с приоритетом от 18.10.2019, зарегистрированным на имя Акционерного общества "Биопро", Новосибирская обл., Новосибирский район, пос. Двуречье, в отношении товаров 05, 31 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05, 31 классов МКТУ.

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности 18.10.2021 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель считает, что заявленное на регистрацию обозначение состоит из элементов, образующих комбинацию, обладающую различительной способностью, и не является сходным до степени смешения с товарным знаком «РАСКЛЁВА.NET» по свидетельству № 768302;

- есть прямое различие заложенных в сравниваемых обозначениях в целом понятий и идей и отсутствие семантического сходства между ними, поскольку слово «РАСКЛЁВА», несмотря на его смысловой характер, участвует в формировании общего смыслового значения словесного обозначения «Клёво! От расклёва»;

- сравниваемые товарные знаки не сходны и по графическому критерию, поскольку производят разное общее зрительное впечатление.

На основании вышеизложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 05, 31 классов МКТУ с исключением из правовой охраны словесного элемента «РАСКЛЁВА».

На заседании коллегии от 29.12.2021 заявителем было подано ходатайство о внесении изменений в заявленное обозначение [1].

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (19.02.2020) поступления заявки №2020708057 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше 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 Министерства экономического развития Российской Федерации от 20 июля 2015 г. N 482 (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 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.

В соответствии с пунктом 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 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 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

1) звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: наличие близких и совпадающих звуков в сравниваемых обозначениях; близость звуков, составляющих обозначения; расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу; наличие совпадающих слогов и их расположение; число слогов в обозначениях; место совпадающих звукосочетаний в составе обозначений; близость состава гласных; близость состава согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение;

2) графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание;

3) смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей (в частности, совпадение значения обозначений в разных языках); совпадение одного из элементов обозначений, на который падает логическое ударение и который имеет самостоятельное значение; противоположность заложенных в обозначениях понятий, идей.

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, 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 (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).

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке № 2020708057

клёВО!
от расклёва

заявлено обозначение «*клёВО!* от расклёва», состоит из слов «КЛЁВО!» и «ОТ РАСКЛЁВА», выполненные буквами русского алфавита. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ *«добавки пищевые для животных; корма лечебные для животных; культуры микроорганизмов для медицинских или ветеринарных целей; препараты ветеринарные; препараты с микроэлементами для человека или животных;*

ферменты для ветеринарных целей», товаров 31 класса МКТУ «альгаробилла [корм для животных]; корма для животных; корма укрепляющие для животных; препараты для повышения яйценоскости домашней птицы».

Заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации в качестве товарного знака в отношении испрашиваемых товаров и услуг, ввиду его несоответствия требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Противопоставленный товарный знак «**РАСКЛЁВА.NET**» по свидетельству №768320 выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского и латинского алфавитов. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 05, 31 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

Коллегия отмечает, что словесный элемент «КЛЁВО!» (где: клёво - наречие к прилагательному клёвый - хороший, пригожий, красивый, казистый, добротный; выгодный или полезный. См. Интернет-словарь: <https://dic.academic.ru/>, Толковый словарь Даля. В.И. Даль. 1863-1866.) в заявленном обозначении несет хвалебную окраску, поэтому его следует признать слабым элементом обозначения. Таким образом, основную индивидуализирующую функцию несут слова «ОТ РАСКЛЁВА».

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного ему знака показал следующее.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленного знака обусловлено фонетическим вхождением словесного элемента «РАСКЛЁВА» в заявленное обозначение, что приводит к ассоциированию знаков в целом.

Анализ словарно-справочной литературы показал (интернет-словарь: <https://dic.academic.ru/>, Толковый словарь Ефремовой. Т. Ф. Ефремова. 2000.), что словесный элемент «РАСКЛЕВ» имеет значение 1. процесс действия по гл. расклевать, 2. Результат такого действия. Таким образом,

установлено семантическое тождество заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака по свидетельству №768320.

Графически сравниваемые обозначения следует признать сходными ввиду использования одного алфавита (русского).

В отношении степени сходства сравниваемых обозначений, коллегия отмечает, что в состав заявленного комбинированного обозначения полностью входит основной индивидуализирующий элемент противопоставленного товарного знака, и это вхождение обеспечивает фонетическое сходство и семантическое тождество сравниваемых обозначений, следовательно, не представляется возможным признать степень сходства заявленного и противопоставленного товарного знака низкой.

В результате анализа однородности товаров 05, 31 классов МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного знака показал, что они содержат тождественные позиции. Заявителем в возражении однородность не оспаривается.

Вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленного знака определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

В данном случае коллегией установлена высокая степень сходства сравниваемых обозначений и однородность товаров, для маркировки которых они предназначены, что является основанием для вывода о наличии вероятности смешения сопоставляемых обозначений.

Таким образом, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Относительно просьбы заявителя об указании словесного элемента «РАСКЛЁВА» в качестве неохраняемого элемента обозначения, коллегия

сообщает, что данный словесный элемент признан охраноспособным, то есть отсутствуют законные основания для признания его неохраняемым элементом.

В материалах возражения по заявке № 2020708057 содержится просьба заявителя о внесении изменений в заявленное обозначение [1], а именно: словесные элементы «КЛЕВО» и «от расклева» объединены в одну строку для восприятия словесного обозначения в качестве неделимого словосочетания.

Коллегия считает, что такие изменения не могут быть внесены на основании положений пункта 2 статьи 1497 Кодекса, поскольку они существенно меняют заявленное обозначение по следующим причинам.

Указанные выше изменения затрагивают восприятие заявленного обозначения в целом, поскольку обозначение в том виде в котором оно заявлено является комбинированным обозначением, в то время как вносимые изменения ведут к смене его категории на словесный товарный знак.

С учетом вышеизложенного, просьба о внесении изменений по заявлению от 29.12.2021 в заявленное обозначение по заявке №2020708057 не может быть удовлетворена. В этой связи, оснований для отмены оспариваемого решения не имеется.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 18.10.2021, оставить в силе решение Роспатента от 17.06.2021.