

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
коллегии палаты по патентным спорам
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия палаты по патентным спорам в порядке, установленном пунктом 3 статьи 1248 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 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 25.02.2011, поданное по поручению ФГУП «Торговый дом «Кремлевский» Управления делами Президента Российской Федерации (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2010717067/50, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2010717067/50 с приоритетом от 26.05.2010 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «КРЕМЛЕВСКИЕ ЛИМОНАДЫ», выполненное стандартным шрифтом буквами кириллического алфавита.

Роспатентом 29.11.2010 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех товаров 32 класса МКТУ по причине его несоответствия требованиям пункта 1, 6 статьи 1483 Гражданского кодекса РФ.

Согласно заключению по результатам экспертизы заявленное обозначение сходно до степени смешения в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ с

товарными знаками, содержащими словесный элемент «КРЕМЛЕВСКИЙ», «КРЕМЛЕВСКАЯ», «KREMLYOVSKAJA» (свидетельства №289830 с приоритетом от 09.04.2004, №268343 и №268344 с приоритетом от 17.10.2003, №281084 с приоритетом от 17.10.2003), ранее зарегистрированными на имя ЗАО «Эс.Пи.Ай. Ай.Пи. СиАйЭс», 127006, Москва, ул. Долгоруковская, д. 34, стр. 2.

Заявленное обозначение «КРЕМЛЕВСКИЕ ЛИМОНАДЫ» признано экспертизой сходным с противопоставленными по фонетическому критерию сходства словесных обозначений.

Словесный элемент «ЛИМОНАДЫ» (Лимонад – сладкий безалкогольный напиток, чаще газированный, см. Толковый словарь русского языка: В 4 т./ Под ред. Д.Н. Ушакова. – М.: Гос. ин-т «Сов. энцикл.»; ОГИЗ; Гос. изд-во иностр. и нац. слов., 1935-1940) подлежит исключению из самостоятельной правовой охраны, поскольку указывает на вид товара.

В возражении от 25.02.2011, поступившем в Палату по патентным спорам, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение «КРЕМЛЕВСКИЕ ЛИМОНАДЫ» представляет собой устойчивое словосочетание, объединенное единым смыслом;
- потребитель, которому неизвестно понятие дискламация, будет воспринимать рассматриваемое словосочетание как грамматическое и смысловое единство;
- с позиции русской грамматики, главным (сильным) элементом заявленного обозначения является существительное «лимонады», которое несет основную индивидуализирующую нагрузку, а не зависимое слово «кремлевские» в форме множественного числа;
- вся серия противопоставленных товарных знаков построена исключительно на прилагательном «КРЕМЛЕВСКИЙ» / «КРЕМЛЕВСКАЯ» / «KREMLYOVSKAJA» в форме мужского и женского рода единственного числа;
- включение в состав заявленного обозначения существительного «ЛИМОНАДЫ» четко определяет понятие, соотносимое с прилагательным «КРЕМЛЕВСКИЕ»;

- часть противопоставленных знаков представляет собой объемные обозначения в виде бутылок, в которых традиционно разливают крепкие алкогольные напитки, а не лимонады, в этой связи прилагательное «КРЕМЛЕВСКАЯ» / «KREMLYOVSKAYA», нанесенное на такие бутылки, будет восприниматься по смыслу как «КРЕМЛЕВСКАЯ БУТЫЛКА» или «КРЕМЛЕВСКАЯ ВОДКА», что не является тем же самым, что «КРЕМЛЕВСКИЕ ЛИМОНАДЫ»;

- противопоставленная серия знаков зарегистрирована в отношении перечня товаров 32 класса МКТУ, состоящего исключительно из заголовка класса, в котором указаны родовые (общие) понятия, в то время как заявленное обозначение подано на регистрацию в отношении узко специализированного перечня - «лимонады», что позволяет признать этот товар неоднородным тем, что указаны в вышеприведенных свидетельствах.

На основании вышеизложенных доводов заявитель просит отменить решение Роспатента по заявке №2010717067/50 и зарегистрировать заявленное обозначение «КРЕМЛЕВСКИЕ ЛИМОНАДЫ» в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 32 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и заслушав лиц, участвующих в рассмотрении возражения, коллегия Палаты по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (26.05.2010) поступления заявки №2010717067/50 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно положениям пункта 1 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, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта.

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 имеющих более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 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 положениями пункта 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в состав которых входят словесные элементы.

Согласно пункту 14.4.2.2 сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в).

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).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

На регистрацию в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «КРЕМЛЕВСКИЕ ЛИМОНАДЫ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами кириллицы. Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ «лимонады».

Словесный элемент «ЛИМОНАДЫ» образован от слова «лимонад» (Лимонад – сладкий прохладительный напиток, обычно с лимонным соком, см. С.И. Ожегов «Толковый словарь русского языка», М.: «АЗЪ», 1993, стр. 335), указывающего на вид товара, и является неохраняемым элементом на основании пункта 1 (3) статьи 1483 Кодекса, что и было правомерно указано в решении Роспатента от 29.11.2010.

Решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 32 класса МКТУ основано на наличии сходных до степени смешения товарных знаков по свидетельствам №289830, №268343, №268344, №281084 с более ранними приоритетами, права на которые принадлежат иному лицу.

Противопоставленный товарный знак «КРЕМЛЕВСКИЙ» по свидетельству №289830 [1] является словесным, выполнен заглавными буквами кириллицы стандартным шрифтом. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в частности, в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Противопоставленные товарные знаки по свидетельствам №268343 [2], №268344 [3] представляют собой изображение бутылки с нанесенной на нее этикеткой. На этикетке в центральной части расположены стилизованные башни Московского Кремля и изображение пяти медалей. Над кремлевскими башнями находятся расположенные по дугообразной траектории словесный элемент «KREMLYOVSKAJA» (свидетельство №268343), выполненный буквами латинского алфавита, и словесный элемент «КРЕМЛЕВСКАЯ» (свидетельство №268344), выполненный буквами кириллицы. Товарные знаки по свидетельствам №268343 и №268344 выполнены в цвете. Правовая охрана товарным знакам по свидетельствам №268343, №268344 предоставлена, в частности, в отношении товаров 32 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №281084 [4] является комбинированным и представляет собой слово «КРЕМЛЕВСКАЯ», выполненное оригинальным шрифтом буквами кириллического алфавита. Слово «КРЕМЛЕВСКАЯ» в противопоставленной регистрации располагается по дугообразной траектории. Правовая охрана товарного знака [4] действует, в частности, в отношении товаров и услуг 32 класса МКТУ.

Сопоставительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1], [2], [3], [4] показал, что все они содержат в качестве единственного или доминирующего словесного элемента слова «КРЕМЛЕВСКИЕ» / «КРЕМЛЕВСКИЙ» / «КРЕМЛЕВСКАЯ» / «KREMLYOVSKAJA». В этой связи при оценке сходства за основу должно быть взято сравнение данных словесных элементов. Довод заявителя о том, что основным элементом в заявленном обозначении является слово «ЛИМОНАДЫ», необоснованно, поскольку этот словесный элемент относится к описательным и не может выполнять индивидуализирующую функцию для маркировки товара 32 класса МКТУ «лимонады», в отличие от слова «КРЕМЛЕВСКИЕ», являющегося фантазийным в отношении этих товаров. В заявленном обозначении словесный элемент «КРЕМЛЕВСКИЕ» занимает первоначальное положение и именно на нем акцентируется внимание потребителя в первую очередь. Сравнимые словесные элементы «КРЕМЛЕВСКИЕ» / «КРЕМЛЕВСКИЙ» / «КРЕМЛЕВСКАЯ» / «KREMLYOVSKAJA» образованы от одного слова «Кремль», что свидетельствует о подобии заложенных в обозначении понятий и обуславливает вывод об их сходстве по семантическому критерию. Фонетическое сходство сравниваемых словесных элементов обусловлено совпадением девяти из одиннадцати звуков, входящих в их состав, одинаковым количеством слогов и ударением.

Таким образом, при сравнительном анализе заявленного обозначения «КРЕМЛЕВСКИЕ ЛИМОНАДЫ» и противопоставленных знаков [1], [2], [3], [4] установлено фонетическое и семантическое сходство сравниваемых обозначений за счет входящего в их состав словесного элемента «КРЕМЛЕВСКИЕ» / «КРЕМЛЕВСКИЙ» / «КРЕМЛЕВСКАЯ» / «KREMLYOVSKAJA», несущего основную индивидуализирующую нагрузку.

Что касается графического критерия сходства, то оно является второстепенным и не оказывает существенного влияния на вывод о сходстве слов «КРЕМЛЕВСКИЕ» / «КРЕМЛЕВСКИЙ» / «КРЕМЛЕВСКАЯ» / «KREMLYOVSKAJA».

Принимая во внимание фонетическое и семантическое сходство словесных обозначений, выполняющих индивидуализирующую функцию в сравниваемых обозначениях, можно сделать вывод о том, что заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки ассоциируются друг с другом в целом, т.е. являются сходными до степени смешения.

Относительно однородности товаров 32 класса МКТУ, для маркировки которых предназначены сравниваемые обозначения, следует отметить, что вид товара «лимолады», входящий в перечень рассматриваемой заявки, соотносится как вид/род с такими товарами как «безалкогольные напитки», указанными в перечне противопоставленных товарных знаков, что обуславливает вывод об однородности этих товаров. Рассматриваемые товары относятся к продуктам питания, которые являются товарами краткосрочного пользования, имеющими невысокую цену. Степень внимательности покупателей к таким товарам значительно снижается, а опасность смешения соответственно увеличивается.

Установленное сходство сравниваемых обозначений и однородность товаров, для которых они предназначены, позволяет сделать вывод о сходстве до степени смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №289830, №268343, №268344, №281084 в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ.

В этой связи доводы, изложенные в решение Роспатента от 29.11.2010 относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям пунктов 1, 6 статьи 1483 Кодекса в отношении указанных в перечне заявки №2010717067/50 товаров 32 класса МКТУ, являются обоснованными.

Учитывая изложенное, коллегия Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

отказать в удовлетворении возражения от 25.02.2011 и оставить в силе решение Роспатента от 29.11.2010.