

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвёртой Гражданского кодекса Российской Федерации, введённой в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 № 231-ФЗ, и 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, регистрационный №4520, с изменениями, внесенными приказом Роспатента от 11.12.2003 № 164, зарегистрированным Министерством юстиции Российской Федерации 18.12.2003, регистрационный № 5339, рассмотрела возражение от 30.07.2007, поданное Чехловым А.Г., Москва, на решение экспертизы от 30.05.2007 об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2005726659/50, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2005726659/50 с приоритетом от 20.10.2005 заявлено на имя Чехлова Алексея Геннадьевича, 125183, Москва, пр. Черепановых, д. 72, корп. 1, кв. 91 (далее – заявитель) в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне. Согласно описанию заявленного обозначения, приведенному в заявке, заявленное обозначение представляет собой фантазийное словесное обозначение «ВИЗУАЛОН VIZUALON» в обычном написании, в кириллице и латинице, в две строки.

Решение экспертизы от 30.05.2007 об отказе в регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака мотивировано несоответствием заявленного обозначения требованиям пункта 3 статьи 6 Закона Российской Федерации «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров» от 23.09.1992 № 3520-1, введенного в действие 17.10.1992 с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 27.12.2002 № 166-ФЗ (далее — Закон) и пункта 2.5.1 Правил составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных приказом Роспатента № 32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003, № 4322 (далее – Правила).

В решении экспертизы отмечается, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака, поскольку оно способно ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара вследствие

того, что оно воспроизводит название биологически активных добавок «ВИЗУАЛОН», производителем которых является другое лицо (Ньюмен нутриентс АГ).

Кроме того, экспертизой отмечено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «VISUAL» по международной регистрации № 593693, правовая охрана которому предоставлена на имя «PIERRE FABRE S.A.» Франция, для однородных товаров 5 класса МКТУ и подпадает под действие пункта 1 статьи 7 Закона.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 30.07.2007 заявитель выразил несогласие с решением экспертизы, аргументируя его следующими доводами:

- экспертизе представлено разъяснительное письмо о производственных связях заявителя и фирмы производителя Ньюмен нутриентс АГ и просьба от участников производственного процесса о регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака на имя Чехлова А.Г., который является инициатором и заказчиком производства товара под названием ВИЗУАЛОН и разработчиком принадлежащих ему товарных знаков;

- заявленное обозначение не ассоциируется с противопоставленным товарным знаком, поскольку заявленное обозначение является фантазийным, не имеет смыслового значения, выполнено в кириллице и в латинице, всеми заглавными буквами, в две строки, а противопоставленный товарный знак имеет конкретное словарное значение, определяющее область применения товарного знака;

- заявителем уже получена правовая охрана товарного знака «ВИЗУАЛЕН VIZUALEN» по свидетельству № 323378, который при сравнимой ситуации не имел противопоставления товарного знака по международной регистрации №593693;

В возражении изложена просьба об отмене решения экспертизы и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

На заседании коллегии к материалам возражения были приобщены:

- копия свидетельства о государственной регистрации № 77.99.23.3.У.11356.10.06 от 27.10.2006 на 1 л. [1];

- копия картонной упаковки БАД в виде капсул с каплями для глаз «Визуалон» 1 экз. [2].

Изучив материалы дела и заслушав представителя заявителя, Палата по патентным спорам признала доводы возражения необидительными.

С учетом даты поступления заявки на регистрацию товарного знака (20.10.2005) правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Закон и Правила.

Согласно абзацу второму пункта 3 статьи 6 Закона не допускается регистрация в качестве товарных знаков или их элементов обозначений, являющихся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара или его изготовителя.

Пунктом 2.5.1 Правил установлено, 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. При этом обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

Обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение, если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из его элементов.

В соответствии с пунктом 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.

В соответствии с требованиями пункта 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 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) и определяется на основе совпадения признаков, изложенных в пункте 14.4.2.2 (подпункты (а) – (в) Правил).

Звуковое (фонетическое) 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, согласных; характер совпадающих частей обозначений; вхождение одного обозначения в другое; ударение.

Графическое сходство определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание; расположение букв по отношению друг к другу.

Смысловое (семантическое) сходство определяется на основании следующих признаков: подобие заложенных в обозначениях понятий, идей, в частности, совпадение значений 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, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю, если они обозначены тождественными или сходными товарными знаками. При этом принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение представляет собой словосочетание «ВИЗУАЛОН VIZUALON», выполненное в две строки стандартным шрифтом соответственно заглавными буквами русского и латинского алфавитов.

В материалах заявки содержатся сведения электронного регистра лекарственных средств, в котором присутствует информация о биологически активной добавке «Визуалон», производителем которой значится Ньюмэн Нутриентс АГ (Россия).

Заявителем представлено письмо швейцарской компании Ньюмэн Нутриентс АГ, в котором сообщается, что компания по заказу предпринимателя Чехлова А.Г. разработала ноу-хау: рецептуру, технические условия и инструкции производства биологически активной добавки «Визуалон», форма производства - капсулы и капли. По согласованию с Чехловым А. Г. компания заключила договор с ООО «Ньюмэн Нутриентс АГ» о производстве вышеуказанной биологически активной добавки «Визуалон».

Согласно упаковке и свидетельству о государственной регистрации [1-2] изготовителем биологически активной добавки «Визуалон», предназначенной для реализации населению через аптечную сеть и специализированные магазины, отделы торговой сети является ООО «Ньюман Нутриентс АГ». Вместе с тем, заявителем по рассматриваемой заявке является Чехлов А.Г. Поскольку изготовителем одноименной биологически активной добавки является другое лицо, на имя которого зарегистрирована биологически активная добавка, то заявленное обозначение способно ввести потребителя в заблуждение относительно изготовителя товара. Заявителем не были представлены договоры, раскрывающие схему его сотрудничества с изготовителем биологически активной добавки в России и подтверждающие наличие договорных отношений со швейцарской фирмой.

Относительно несоответствия заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Палата по патентным спорам отмечает следующее.

Противопоставленный знак по международной регистрации № 593693 представляет собой словесное обозначение «VISUAL», выполненное заглавными буквами стандартным шрифтом латинского алфавита.

Сопоставленный анализ заявленного обозначения и противопоставленного знака свидетельствует об их фонетическом сходстве за счет совпадения шести начальных звуков из восьми звуков, составляющих слова «ВИЗУАЛОН VIZUALON» [в] [и] [з] [у] [а] [л], что свидетельствует о фонетическом вхождении противопоставленного знака в заявленное обозначение.

Графически сопоставляемые знаки также сходны, поскольку оба слова заявленного обозначения представляют собой транслитерацию друг друга, и выполнены заглавными буквами стандартным шрифтом в том числе с использованием латиницы, что обуславливает их сходное визуальное восприятие.

Поскольку заявленное обозначение не имеет смыслового значения, отсутствует возможность проведения сопоставительного анализа обозначения по семантическому фактору сходства.

Все приведенные в рассматриваемой заявке товары 05 класса МКТУ однородны товарам 05 класса МКТУ международной регистрации № 593693 диетические вещества при медицинском употреблении, поскольку относятся к одному и тому же роду (виду) товаров природных (идентичных природным) веществам, предназначенным для употребления одновременно с пищей или введения в состав пищевых продуктов, имеют одинаковое медицинское назначение (для лечения человека), имеют одинаковые условия реализации через аптечную сеть и специализированные магазины и одинаковый круг потребителей. Однородность товаров заявителем не оспаривается.

Таким образом, заявленное обозначение «ВИЗУАЛОН VIZUALON» графически и фонетически сходно с противопоставленным знаком «VISUAL» по международной регистрации №593693, зарегистрированным для однородных товаров 05 класса МКТУ, что, как правомерно отмечено экспертизой, делает знаки в целом сходными до степени смешения и свидетельствует о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 7 Закона.

В силу указанного отсутствуют основания для отмены решения экспертизы от 30.05.2007 по заявке №2005726659/50.

В соответствии с вышеизложенным, Палата по патентным спорам решила:

Отказать в удовлетворении возражения от 30.07.2007, оставить в силе решение экспертизы от 30.05.2007.