

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**коллегии палаты по патентным спорам**  
**по результатам рассмотрения возражения**

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 10.04.2013, поданное ООО «АКВА-ВИТА», Россия (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011729781, при этом установлено следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2011729781 с приоритетом от 09.09.2011 на имя заявителя было подано словесное обозначение «ВЫБЕРИ ЭНЕРГИЮ ЖИЗНИ», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом.

Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ «воды; безалкогольные напитки».

Решением Роспатента от 28.01.2013 было отказано в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011729781. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака для всех заявленных товаров на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «Энергия жизни», правовая охрана которому предоставлена на имя другого лица в отношении однородных товаров 33 класса

МКТУ (свидетельство №218247, приоритет от 20.02.2001, срок действия регистрации продлен до 20.02.2021).

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 10.04.2013, в котором заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, аргументируя его следующими доводами:

- сравниваемые обозначения не сходны фонетически, так как состоят из разного количества слов, букв/звуков;
- в сравниваемые обозначения заложены различные понятия и идеи, что определяет их семантическое несходство;
- графическое сходство, основанное на общем зрительном впечатлении, отсутствует, поскольку заявленное обозначение выполнено заглавными буквами и слова расположены в две строки, в противопоставленном знаке первая буква – заглавными, а остальные – строчные и слова расположены в одну строку;
- отсутствие фонетического, смыслового и графического признаков сходства обуславливает вывод об отсутствии сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака;
- кроме того, заявитель просит внести изменение в заявленное обозначение, а именно путем увеличения размера шрифта, которым выполнено слово «ВЫБЕРИ» и уменьшения размера шрифта, которым выполнены слова «ЭНЕРГИЮ ЖИЗНИ».

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 28.01.2013 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2011729781 для всех заявленных товаров 32 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (09.09.2011) поступления заявки №2011729781 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя вышеуказанный 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, регистрационный № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями 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 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.

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

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (а) Правил, а именно: наличие близких и совпадающих звуков, 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.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2 (б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (в) Правил: 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, 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 определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Поскольку ходатайство от 10.04.2013 о внесении изменений в заявленное обозначение по заявке №2011729781 не было удовлетворено, анализу на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса подлежит первоначально заявленное обозначение.

Рассматриваемое обозначение по заявке №2011729781 – [1] представляет собой словесное обозначение «ВЫБЕРИ ЭНЕРГИЮ ЖИЗНИ», в котором слова «ВЫБЕРИ» и «ЭНЕРГИЮ ЖИЗНИ» расположены в две строки одно под другим и выполнены заглавными буквами русского алфавита одного размера стандартным шрифтом.

Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 32 класса МКТУ «воды; безалкогольные напитки».

Противопоставленный знак «Энергия жизни» по свидетельству №218247 – [2] представляет собой словесное обозначение, выполненное буквами русского алфавита стандартным шрифтом, в котором буква «В» – заглавная, остальные буквы – строчные.

Правовая охрана знаку [2] предоставлена, в частности, в отношении товаров 32 класса МКТУ: «пиво; минеральные и газированные воды и прочие безалкогольные напитки; фруктовые напитки и фруктовые соки; ягодные соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков».

Анализ заявленного обозначения на соответствие требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

С точки зрения фонетики, сравниваемые обозначения [1] - [2] следует признать сходными за счет вхождения в их состав тождественных элементов «ЖИЗНИ» и фонетически сходных элементов «ЭНЕРГИЮ» – «ЭНЕРГИЯ».

Что касается семантического фактора сходства, то сравниваемые обозначения также следует признать сходными в силу сходства заложенных в обозначениях понятий, идей, поскольку совпадают в смысловом отношении элементы обозначений «ЭНЕРГИЯ ЖИЗНИ» и «ЭНЕРГИЮ ЖИЗНИ», на которые падает логическое ударение. Словесный элемент «ВЫБЕРИ», присутствующий в заявленном обозначении, придает обозначению характер рекламного лозунга, призывающего потребителя приобретать товары, маркированные товарным знаком «Энергия жизни». В связи с этим велика вероятность возникновения у потребителя представления о принадлежности однородных товаров, маркированных сравниваемыми обозначениями, одному производителю.

Таким образом, сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом в целом, т.е. являются сходными до степени смешения.

Сравнение перечней товаров с целью определения их однородности показало, что сопоставляемые товары 32 класса МКТУ однородны, поскольку они соотносятся между собой как род-вид, обладают общими признаками родовой группы, имеют одно назначение, один круг потребителя, один рынок сбыта. Заявителем однородность товаров не оспаривается.

Таким образом, оспариваемое решение Роспатента следует признать правомерным, а вывод о сходстве до степени смешения заявленного обозначения и противопоставленного знака [2] в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ обоснованным.

Учитывая вышеизложенное, коллегия палаты по патентным спорам пришла к выводу:

**отказать в удовлетворении возражения от 10.04.2013, оставить в силе решение Роспатента от 28.01.2013.**