

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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, поступившее в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 21.06.2016 (далее – Роспатент), поданное Открытым акционерным обществом «БРЯНСКИЙ ГОРМОЛЗАВОД», г. Брянск (далее – заявитель) на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2014733599, при этом установила следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2014733599 с приоритетом от 03.10.2014 на имя заявителя подано словесное обозначение «БиоФея», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Предоставление правовой охраны заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 12.02.2016 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров 05 класса МКТУ.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано, так как не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное несоответствие обосновывается тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком по свидетельству №375911 (приоритет от 18.11.2008), зарегистрированным ранее в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ на имя иного лица.

В поступившем 21.06.2016 возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- ОАО «Торговый дом «Боткинский завод» не имеет производства по выпуску детского питания, а реализует через свою торговую сеть детское питание других производителей (см. интернет).

- по мнению заявителя, товары 05 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, не являются однородными товарам 05 класса МКТУ (продукты детского питания, а именно фруктовые пюре, овощные пюре, мясные пюре, молочные смеси, каши детские, соки для детского питания), в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак, поскольку различные виды пюре должны относиться к 29 классу МКТУ, каши - к 30 классу МКТУ, соки - к 32 классу МКТУ.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 12.02.2016 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2014733599 в отношении всех товаров 05 класса МКТУ.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (03.10.2014) поступления заявки №2014733599 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака 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 № 4322 (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 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, словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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 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 словесное обозначение «БиоФея», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №375911 представляет



собой комбинированное обозначение , включающее в себя словесный элемент «ФЕЯ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита.

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

Часть заявленного словесного обозначения «Био» является приставкой, часто используемой для образования обозначений, которыми производители маркируют товары 05 класса МКТУ. Об этом свидетельствует вхождение данного элемента в ряд зарегистрированных товарных знаков, таких как, например, товарные знаки по



свидетельствам №583455 , №583430 «БиоГам», №569467 «БиоТоника», №557823 «БиоМиалвел», № 535622 «БиоГидрон / BioHydron», №534673 «AltaiBio/АлтайБио», № 521894 «АромаБио/AromaBio» и другие.

Таким образом, коллегия полагает, что в связи с низкой различительной способностью элемента «Био» по отношению к товарам 05 класса МКТУ, сильной частью заявленного обозначения следует признать элемент «ФЕЯ».

В связи с этим сравниваемые обозначения ассоциируются друг с другом, поскольку присутствие в их составе сходного сильного элемента «ФЕЯ» способствует восприятию данных обозначений, как принадлежащих одному лицу.

Выполнение сравниваемых обозначений буквами одного (русского) алфавита обуславливает их визуальное сходство.

Резюмируя проведенный анализ, коллегия делает вывод о фонетическом, семантическом и графическом сходстве заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака.

Сходство сопоставляемых знаков заявителем в возражении не оспаривается.

Анализ однородности товаров 05 класса МКТУ сопоставляемых перечней показал следующее.

Коллегия отмечает, что в связи с высокой степенью сходства сопоставляемых знаков, расширяется диапазон товаров, которые рассматриваются как однородные.

Так, товары 05 класса МКТУ (продукты детского питания, а именно фруктовые пюре, овощные пюре, мясные пюре, молочные смеси, каши детские, соки для детского питания), в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак, признаются однородными товарам 05 класса МКТУ (диетическое питание и вещества для медицинских целей, детское питание; вещества диетические для медицинских целей; вещества питательные для микроорганизмов; питание детское; препараты с микроэлементами для человека), в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, поскольку относятся к питательным продуктам специального назначения, направленным на повышение здоровья человека, и имеют одни условия реализации.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ, в связи с чем вывод экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса является правомерным.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.06.2016, оставить в силе решение Роспатента от 12.02.2016.