

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 15.08.2011, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Биокс Фарма», г. Обнинск Калужской обл. (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) от 23.06.2011 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2010709155, при этом установлено следующее.

Регистрация обозначения в качестве товарного знака по заявке №2010709155 с приоритетом от 24.03.2010 испрашивается на имя заявителя в отношении товаров 05 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в заявке, в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «Флорасан», не имеющего смыслового значения. Решением Роспатента от 23.06.2011 заявленному обозначению было отказано в государственной регистрации товарного знака в отношении всех товаров 05 класса МКТУ, указанных в заявке №2010709155, ввиду его несоответствия требованиям пункта 6(2) статьи 1483 Кодекса. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя иных лиц словесным товарным знаком «ЛАРОСАН»

по свидетельству №400415[1], комбинированным товарным знаком со словесным элементом «ФЛОРОССА» по свидетельству №238128[2] и словесным знаком «FLORESSANCE» по международной регистрации № 721580 [3] в отношении однородных товаров 05 класса МКТУ.

В возражении от 15.08.2011, поданном в Палату по патентным спорам, заявителем выражена просьба о пересмотре решения Роспатента и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг ввиду того, что сравниваемые обозначения не являются сходными до степени смешения в отношении однородных товаров.

Возражение мотивировано следующими доводами:

- несмотря на сходство звучания отдельных частей, сравниваемые обозначения отличаются в целом благодаря различиям в составе и расположении гласных и согласных звуков, различии звучания начальных слогов(ФЛО- и ЛА-) и конечных частей обозначений(-РАСАН и -РОККА, РЕСАНС);

- сравниваемые обозначения состоят из разных слогов, ударение падает на разные слоги (например, в заявленном обозначении ФЛО-РА-САН ударение падает на последний слог, а в обозначении ФЛО-РО-ССА – на второй);

- сравниваемые обозначения производят разное зрительное впечатление, поскольку заявленное словесное обозначение выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита с заглавной буквой «Ф», знак [1] выполнен полностью заглавными буквами, товарный знак [2] является комбинированным и состоит из словесных элементов «ФЛО», «ОССА» и латинской буквы «R» в круге между ними, знак [3] имеет значительно большую длину по сравнению с заявленным и выполнено буквами латинского алфавита;

- заявленное обозначение предназначено для маркировки биологически активной добавки к пище ФЛОРАСАН D и образовано от слов «микрофлора» (кишечника) и «санирование» (копия свидетельства о государственной регистрации

биологически активной добавки к пище №RU.77.99.11.003.E.010478.04.11 прилагается);

- обозначение «ЛАРОСАН» известно как средство от кашля; «FLORESSANCE» используется для обозначения чая и косметики на основе трав, о продукции, маркированной знаком «ФЛОРОССА», информации не найдено.

На заседании коллегии заявитель уточнил перечень товаров 05 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается государственная регистрация товарного знака, следующим образом: «добавки пищевые для медицинских целей, а именно: для лечения и восстановления нарушенной микрофлоры кишечника».

Изучив материалы дела и выслушав участников рассмотрения возражения, Палата по патентным спорам сочла доводы возражения убедительными.

С учетом даты (24.03.2010) поступления заявки на регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.03.2003, регистрационный №4322, и введенные в действие 10.05.2003 (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 14.4.2.2 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.

Согласно пункту 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров учитывается принципиальная 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 не имеющий смыслового значения словесный элемент «Флорасан», выполненный стандартным шрифтом буквами русского алфавита с заглавной буквой «Ф». Государственная регистрация товарного знака испрашивается в отношении товаров 05 класса МКТУ.

Решение об отказе в государственной регистрации товарного знака основано на наличии ранее зарегистрированных на имя иных лиц знаков [1-3] в отношении однородных товаров.

Противопоставленный знак [1] состоит из словесного обозначения «ЛАРОСАН», выполненного стандартным шрифтом буквами русского алфавита и не имеющего смыслового значения. Знак зарегистрирован, в частности, для товаров 05 класса МКТУ: «диетические вещества для медицинских целей».

Противопоставленный знак [2] является комбинированным и состоит из не имеющих смыслового значения словесных элементов «ФЛО» и «ОССА», выполненных стандартным шрифтом буквами русского и латинского алфавита, между которыми расположено изображение латинской буквы «R», выполненной белым цветом с черным контуром и размещенной внутри круга. Знак зарегистрирован, в частности, для товаров 05 класса МКТУ: «фармацевтические препараты; диетические вещества для медицинских целей».

Противопоставленный знак [3] состоит из словесного обозначения «FLORESSANCE», выполненного стандартным шрифтом и не имеющего смыслового значения. Знак зарегистрирован, в частности, для товаров 05 класса МКТУ: «produits contre les brûlures, fibres végétales comestibles (non-nutritives), préparations d'oligo-éléments pour la consommation humaine, sucre à usage médical; suppléments alimentaires minéraux».

Сравнительный анализ заявленного и противопоставленных обозначений показал следующее.

Заявленное обозначение «Флорасан» и противопоставленный знак «ЛАРОСАН» [1] отличаются начальными, наиболее сильными частями «Фло-ра-» и «ЛА-РО-», на которые в первую очередь обращает внимание потребитель. Совпадение последнего слога «-сан» не играет существенной роли при восприятии сравниваемых обозначений. Следует отметить, что указанные части отличаются не только начальными звуками, но и их смысловыми значениями. Так, «Флора» означает «растительный мир», в медицине используется для описания совокупности микроорганизмов, характерных для определенного органа человека (например, микробная флора кишечника), словесная часть «ЛАРО» - смыслового значения не имеет. Конечная часть знаков «САН» является довольно распространенной формантой, используемой в названиях лекарственных средств, и представляющая собой сокращение от латинских слов «sanatio» - лечение, оздоровление, «sano» - лечу, «sanitas» - здоровье, что позволяет признать ее так называемым «слабым элементом» обозначений по отношению к заявленному перечню товаров 05 класса МКТУ.

Различие «сильных» частей сравниваемых обозначений позволяет коллегии сделать вывод об отсутствии их сходства по фонетическому и, в некотором смысле, по семантическому признакам сходства словесных обозначений.

Использование при выполнении сравниваемых обозначений стандартного шрифта одного алфавита не оказывает существенного влияния на вывод об отсутствии сходства.

Заявленное обозначение «Флорасан» и товарный знак «ФЛОРОССА»[2] не являются сходными фонетически, поскольку имеет разный состав звуков, состоит из разных слогов «Фло-ра-сан» и «ФЛО-РОК-КА», при этом совпадает только один слог из трех. Кроме того, словесный элемент товарного знака [2] может рассматриваться как два элемента «ФЛО» и «ОССА», который также является фонетически несходным с заявленным обозначением за счет различий в двух последних слогах. Также следует отметить, что ударение в сравниваемых знаках падает на разные слоги. С учетом указанного можно сделать вывод об отсутствии фонетического сходства заявленного обозначения и знака [2].

Визуальное отличие знаков обусловлено использованием букв разных алфавитов и наличием изобразительного элемента в знаке [2].

Сравнение обозначений по семантическому критерию сходства не представляется возможным ввиду отсутствия у них смысловых значений.

Заявленное обозначение «Флорасан» также не является сходным с противопоставленным знаком «FLORESSANCE» [3], поскольку отсутствует фонетическое и визуальное сходство указанных словесных обозначений. В частности, сравниваемые обозначения имеют разное количество слогов (три слога – в заявленном и четыре – в противопоставленном), разное количество букв (восемь и одиннадцать), разный состав согласных и гласных звуков.

Знаки выполнены буквами разных алфавитов и, кроме того, имеют разную длину за счет наличия разного количества букв в обозначениях.

Сравнение обозначений по семантическому критерию сходства не представляется возможным ввиду отсутствия у них смысловых значений.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные знаки [1-3] признаны не сходными в целом. В данном случае анализ однородности товаров не

является целесообразным, поскольку смешение товаров в гражданском обороте при маркировке их сравнимаемыми знаками даже в случае их однородности не является возможным.

Вместе с тем, следует отметить, что заявитель ограничил перечень заявленных товаров 05 класса МКТУ следующим образом: «добавки пищевые для медицинских целей, а именно: для лечения и восстановления нарушенной микрофлоры кишечника».

В силу указанного можно сделать вывод о соответствии заявленного обозначения требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

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

удовлетворить возражение от 15.08.2011, отменить решение Роспатента от 23.06.2011 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2010709155.