

по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом от 12 марта 2014 г. N 35-ФЗ "О внесении изменений в части первую, вторую и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации и отдельные законодательные акты 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 29.07.2019. Данное возражение подано Индивидуальным предпринимателем Шахнубаряном К. Г., Москва (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) о регистрации товарного знака по заявке № 2017755514 при этом установлено следующее.

Заявка №2017755514 на регистрацию словесного товарного знака

Кремэль

« _____ » подана на имя заявителя 26.12.2017 в отношении товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 29.03.2019 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2017755514 в отношении

заявленных услуг 43 класса МКТУ. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг 30, 35 классов МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

В заключении по результатам экспертизы указано, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарным знаком «



» по свидетельству №581466, зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью "Кремель", в отношении однородных товаров и услуг 30, 35 классов МКТУ.

В федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 29.07.2019 поступило возражение, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение не ассоциируется с противопоставленным товарным знаком в целом;
- заявленное обозначение «Кремель» является словесным, выполнено буквами русского алфавита;
- противопоставленный товарный знак является комбинированным, состоит из изобразительного элемента в виде полосатого зефира и словесного элемента «Кремель», написанного оригинальным шрифтом;
- сравниваемые обозначения производят различное впечатление за счет различных композиционных элементов, видов шрифта, графических написаний, расположений словесных и изобразительных элементов по отношению друг к другу;
- доводы заявителя подтверждаются Постановлением Десятого арбитражного апелляционного суда от 23.03.2015 по делу N А41-57260/14, согласно которому «тождественность фонетических и семантических признаков словесного обозначения при отсутствии тождественности по

графическому признаку не означает, что изображения, используемые сторонами, являются схожими до степени смешения»;

- сравниваемые обозначения не являются сходными до степени смешения по фонетическому признаку сходства, поскольку в их состав входит различное количество букв, звуков, слогов, имеют разную фонетическую длину;

- заявленное обозначение «Кремэль» является фантазийным и семантически нейтральным к заявленным услугам;

- заявитель считает, что отсутствует вероятность смешения заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком в глазах потребителей;

- при вводе в поисковую строку <https://www.google.com> слова «кремэль» в результатах отражается исключительно сайт, принадлежащий заявителю, <https://tort4u.ru/>, на котором расположено заявленное обозначение, что свидетельствуют об интенсивной рекламной компании, проводимой заявителем, и как следствие об известности данного обозначения среди потребителей продукции;

- заявитель ссылается на товарные знаки и знаки по международным регистрациям, которым была предоставлена правовая охрана:



«

по

свидетельству

№607013,



«

»

по

свидетельству

№365570,



«

»

по

свидетельству

№614127,

НАТУРАЛИЯ

« _____ » по свидетельству №468811;



« _____ » м.р №927822, который были признаны экспертизой не сходными.

К возражению приложено следующее:

1. Сведения, представленные на сайте <https://www.google.com>;
2. Сведения, представленные на сайте <https://tort4u.ru>;
3. Сведения, представленные на сайте <https://vk.com/kremeltort>

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2017755514 в отношении товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ.

Изучив материалы дела, и заслушав присутствующих, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (26.12.2017) заявки № 2017755514 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 42 Правил, словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в состав которых входят словесные элементы.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Звуковое 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; близость состава 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 (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание.

Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: 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, указанные в пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).

Кремэль

Заявленное обозначение « _____ » является словесным, выполнено стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана обозначению испрашивается в отношении товаров и услуг 30, 35, 43 классов МКТУ.



Противопоставленный товарный знак « _____ » по свидетельству №581466 является комбинированным и состоит из словесного элемента «Кремелье», выполненного оригинальным шрифтом буквами русского алфавита бордового цвета, над которым расположено стилизованное изображение полосатого зефира. Правовая охрана знаку

предоставлена в бордовом и розовом цветовом сочетании в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ, указанных в перечне свидетельства.

В противопоставленном комбинированном товарном знаке основную индивидуализирующую нагрузку несет словесный элемент «Кремелье», поскольку именно на нем в первую очередь акцентируется внимание потребителя, и он легче запоминается.

Сравнительный анализ заявленного словесного обозначения «Кремэль» и словесного элемента «Кремелье» противопоставленного товарного знака показал следующее.

Сравниваемые словесные элементы являются фантазийными, в силу чего провести анализ по семантическому фактору сходства не представляется возможным.

Фонетически сопоставляемые словесные элементы характеризуются сходным звучанием. Так, заявленное обозначение прочитывается как [К Р Е М Э Л '], а противопоставленный товарный знак произносится как [К Р Е М Э Л ' Е]. В сравниваемых словесных элементах совпадают одинаковое количество согласных звуков [К, Р, М, Л] и гласных звуков [Е, Э], расположенных в одинаковой последовательности, при этом шесть букв из семи имеют тождественное звучание. Различия состоят в букве «Е» расположенной в конечной части противопоставленного товарного знака.

Графически словесные элементы сопоставляемых обозначений следует признать сходными в виду использования в написании слов «Кремэль» и «Кремелье» букв одного алфавита (русского).

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки являются сходными и ассоциируются друг с другом в целом.

Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 30 класса МКТУ *«блины; бриоши; булки; вафли; глазури зеркальные; глазурь для изделий из сладкого сдобного теста; изделия желейные фруктовые [кондитерские]; изделия из сладостей для украшения*

тортов; изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой; изделия кондитерские мучные; изделия кондитерские на основе арахиса; изделия кондитерские на основе миндаля; йогурт замороженный [мороженое]; Карамели [конфеты]; конфеты; конфеты лакричные [кондитерские изделия]; конфеты мятные; крем заварной; муссы шоколадные; орехи в шоколаде; патока; печенье; печенье сухое; пироги; пралине; сладости; тесто готовое; тесто для кондитерских изделий; тесто сдобное сладкое для кондитерских изделий; тортилы; шоколад; хлеб; украшения шоколадные для тортов».

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ «ароматизаторы, ароматизаторы для кондитерских изделий, за исключением эфирных масел, ароматизаторы для напитков, за исключением эфирных масел, ароматизаторы кофейные, ароматизаторы, за исключением эфирных масел, бадьян, батончики злаковые с высоким содержанием белка, бисквиты, блины, блюда на основе лапши, бриоши, булки, ванилин [заменитель ванили], ваниль [ароматизатор], вафли, вермишель, вещества подслащивающие натуральные, вещества связующие для колбасных изделий, вещества связующие для мороженого [пищевого льда], вода морская для приготовления пищи, водоросли [приправа], галеты солодовые, звездика [пряность], глазурь для изделий из сладкого сдобного теста, глюкоза пищевая, горчица, добавки глютеносодержащие для кулинарных целей, дрожжи, загустители для пищевых продуктов, закваски, закуски лёгкие на основе риса, закуски лёгкие на основе хлебных злаков, заменители кофе, заменители кофе растительные, заправки для салатов, изделия желеобразные фруктовые [кондитерские], изделия кондитерские для украшения новогодних елок, изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой, изделия кондитерские мучные, изделия кондитерские на основе арахиса, изделия кондитерские на основе миндаля, изделия макаронные, изделия пирожковые, имбирь [пряность], йогурт замороженный [мороженое],

какао, какао-продукты, каперсы, карамель [конфеты], карри [приправа], каши молочные, кетчуп [соус], киш, клейковина пищевая, конфеты, конфеты лакричные [кондитерские изделия], конфеты мятные, корица [пряность], кофе, кофе-сырец, крахмал пищевой, крекеры, крем заварной, крупа кукурузная, крупа манная, крупа ячневая, крупы пищевые, кукуруза молотая, кукуруза поджаренная, кулебяки с мясом, куркума пищевая, кускус [крупа], кушанья мучные, лапша, лед для охлаждения, лед натуральный или искусственный, лед пищевой, леденцы, лепешки рисовые, майонез, макарон [печенье миндальное], макароны, мальтоза, мамалыга, маринады, марципан, мед, молочко маточное пчелиное, за исключением используемого для медицинских целей, мороженое, мука бобовая, мука из тапиоки пищевая, мука картофельная, мука кукурузная, мука пищевая, мука пшеничная, мука соевая, мука ячменная, муссы десертные [кондитерские изделия], муссы шоколадные, мюсли, мята для кондитерских изделий, напитки какао-молочные, напитки кофейно-молочные, напитки кофейные, напитки чайные, напитки шоколадно-молочные, напитки шоколадные, напитки-какао, настои нелекарственные, овес дробленый, овес очищенный, орех мускатный, палочки лакричные [кондитерские изделия], паста соевая [приправа], пастилки [кондитерские изделия], патока, перец, перец душистый, перец стручковый [специи], песто [соус], печенье, печенье сухое, пироги, пицца, подливки мясные, помадки [кондитерские изделия], попкорн, порошки для мороженого, порошки пекарские, порошок горчичный, пралине, приправы, продукты для размягчения мяса в домашних условиях, продукты зерновые, продукты мукомольного производства, продукты на основе овса, прополис, пряники, пряности, птифурь [пирожные], пудинги [запеканки], пудра для кондитерских изделий, пюре фруктовые [соусы], равиоли, резинки жевательные, за исключением используемой в медицинских целях, релиш [приправа], рис, ростки пшеницы для употребления в пищу, рулет весенний [сырые овощи, завернутые в блин из рисовой муки], саго, сахар, семя анисовое, семя льняное для употребления в пищу, сироп из мелассы [золотой

сироп], сладкое сдобное тесто для кондитерских изделий, сладости, сода пищевая [натрия бикарбонат для приготовления пищи], солод, соль для консервирования пищевых продуктов, соль поваренная, соль сельдерейная, сорбет [мороженое], составы для глазирования ветчины, соус соевый, соус томатный, соусы [приправы], спагетти, специи, стабилизаторы для взбитых сливок, сухари, сухари панировочные, суши, сэндвичи, табуле [овощное блюдо с пшеничной крупой], такос [пресная кукурузная лепешка с начинкой из мяса и овощей], тапиока, тартрат калия кислый (винный камень) для выпечки, тартрат калия кислый (винный камень) для кулинарных целей, тарты [торты фруктово-ягодные], тесто миндальное, тортилы [кукурузные лепешки], травы огородные консервированные [специи], украшения съедобные для кондитерских изделий из сладкого сдобного теста, уксус, уксус пивной, ферменты для теста, халва, хлеб, хлеб из пресного теста, хлопья [продукты зерновые], хлопья кукурузные, хлопья овсяные, цикорий [заменитель кофе], чай, чай со льдом, чатни [приправа], чизбургеры [сэндвичи], чоу-чоу [приправа], шафран [специи], шоколад, экстракт солодовый пищевой, эссенции пищевые, за исключением эфирных эссенций и эфирных масел, ячмень очищенный».

Часть товаров содержит идентичные позиции «блины, бриоши, булки, вафли, глазурь для изделий из сладкого сдобного теста, изделия желейные фруктовые [кондитерские], изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой, изделия кондитерские мучные, изделия кондитерские на основе арахиса, изделия кондитерские на основе миндаля, йогурт замороженный [мороженое], карамель [конфеты конфеты, конфеты лакричные [кондитерские изделия], конфеты мятные, крем заварной, , блины, бриоши, булки, вафли, лазурь для изделий из сладкого сдобного теста, изделия желейные фруктовые [кондитерские], изделия кондитерские из сладкого теста, преимущественно с начинкой, изделия кондитерские мучные, изделия кондитерские на основе арахиса, изделия кондитерские на основе миндаля, йогурт замороженный [мороженое],

карамель [конфеты], конфеты, конфеты лакричные [кондитерские изделия], конфеты мятные, крем заварной», а остальная часть товаров 30 класса МКТУ соотносится как род/вид, имеют одни каналы сбыта (продуктовые магазины, отделы пищевой продукции).

Часть испрашиваемых услуг 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; презентация товаров на всех медиасредствах, с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]; распространение рекламных материалов» являются однородными услугам 35 класса МКТУ содержащимся в перечне противопоставленного товарного знака поскольку содержат тождественные позиции. Испрашиваемые услуги 35 класса МКТУ «услуги розничной продажи кондитерских изделий» является однородными услугам 35 класса МКТУ «продвижение товаров для третьих лиц» соотносятся между собой как род/вид.

Таким образом, коллегия пришла к выводу о том, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком в отношении однородных товаров и услуг 30, 35 классов МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.07.2019, оставить в силе решение Роспатента от 29.03.2019.