

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела поступившее 12.02.2021 возражение, поданное компанией «Е.Л.Л. Дойчланд ГмбХ», Германия (далее - заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2019763253, при этом установила следующее.

Обозначение « **NITRALEN** » по заявке №2019763253 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака 09.12.2019 на имя заявителя в отношении товаров 01, 19 классов МКТУ, указанных в перечне заявки.

Роспатентом 18.11.2020 было принято решение о государственной регистрации товарного знака в отношении товаров 19 класса МКТУ.

В отношении всех товаров 01 класса МКТУ в регистрации отказано.

В соответствии с заключением по результатам экспертизы, являющимся неотъемлемой частью решения Роспатента, заявленное обозначение в отношении товаров 01 класса МКТУ не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Выводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение « **NITRALEN** » сходно до степени смешения с

товарным знаком «**НЕЙТРАЛИН**» по свидетельству №341388 с приоритетом от 21.08.2006, зарегистрированным на имя Закрытого акционерного общества Фирмы «Август», Московская обл., для однородных товаров 01 класса МКТУ.

В возражении, поступившем 12.02.2021, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- обозначение по заявке №2019763253 не является сходным до степени смешения с противопоставленным товарным знаком по семантическому, фонетическому и графическому критериям сходства;

- правообладателем противопоставленного товарного знака по свидетельству №341388 является компания «Август» – крупнейшая российская компания по разработке, производству и информационно-технологическому сопровождению применения химических средств защиты растений. ЗАО «Август» входит в рейтинг РБК 500 крупнейших компаний России по выручке (<https://www.avgust.com>). Товары компании «Август» маркируют еще и фирменным логотипом, что позволяет идентифицировать товар и производителя;

- учитывая совокупность различий и известность товаров, маркируемых противопоставленным обозначением "НЕЙТРАЛИН", регистрация заявленного обозначения в качестве товарного знака по заявке №2019763253 и последующее его использование не способно вызвать смешение с противопоставленным товарным знаком по свидетельству № 341388;

- заявитель ограничил перечень притязаний, сократив испрашиваемый для регистрации перечень товаров 01 класса МКТУ до следующего: *«полиэтилен; полипропилен; смеси полиэтилена; древесно-полимерные композиты как сырье для производственных целей; смеси полипропилена»*;

- товары 01 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, не являются однородными противопоставленным товарам 01 класса МКТУ, поскольку имеют разные цели и область применения.

С возражением представлены следующие материалы:

- 1.Словарно-справочная информация из открытых Интернет-источников.
2. Скриншоты страниц с Интернета о компании "Август".

3. Фотографии продукции компании "Август".

4. Фотографии статей из газет.

5. Копия решения о регистрации от 18.11.2020.

На основании вышеизложенного заявитель просит изменить решение Роспатента от 18.11.2020 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2019763253 в отношении товаров 01 классов МКТУ, указанных в возражении.

С учетом даты (09.12.2019) поступления заявки №2019763253 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя 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 июля 2015 г. № 482 (далее - Правила).

В соответствии с пунктом 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 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.

Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42 – 44 Правил.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

1) 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;

2) 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;

3) 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 настоящем пункте, 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).

Заявленное обозначение « **NITRALEN** » представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается, в том числе, в отношении товаров 01 класса МКТУ, указанных в возражении.

Решение Роспатента в части отказа в государственной регистрации товарного знака по заявке №2019763253 в отношении товаров 01 класса МКТУ основано на наличии сходного до степени смешения товарного знака "НЕЙТРАЛИН" по свидетельству №341388.

Противопоставленный товарный знак «НЕЙТРАЛИН» представляет собой словесное обозначение, выполненное заглавными буквами русского алфавита.

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 01 класса МКТУ, указанных в перечне регистрации.

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

Заявленное обозначение « **NITRALEN** » читается как [НИТРАЛЕН] состоит из 8 букв и 8 звуков.

Противопоставленный товарный знак «НЕЙТРАЛИН» (1) состоит из 9 букв и 9 звуков. Сравниваемые обозначения характеризуются фонетическим сходством единственных индивидуализирующих словесных элементов ввиду совпадения 7 из 9 звуков (Н, Т, Р, А, Л, Е, Н).

Анализ словарно-справочных источников информации (www.dic.academic.ru, <https://translate.yandex.ru>) показал отсутствие лексических значений у слов « **NITRALEN** », «НЕЙТРАЛИН», в связи с чем основным критерием при сравнении сопоставляемых обозначений в данном случае является фонетический критерий сходства.

Графический критерий сходства также не оказывает существенного влияния на восприятие сопоставляемых обозначений, поскольку заявленное обозначение и

противопоставленный товарный знак (1) выполнены стандартным шрифтом без каких-либо визуальных особенностей, влияющих на запоминание сравниваемых обозначений.

Таким образом, имеющееся фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака (1) обуславливает вывод о высокой степени сходства сравниваемых обозначений.

Анализ товаров 01 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, и товаров 01 класса МКТУ противопоставленного товарного знака показал следующее.

Все товары 01 класса МКТУ *"полиэтилен; полипропилен; смеси полиэтилена; древесно-полимерные композиты как сырье для производственных целей; смеси полипропилена"*, в отношении которых испрашивается регистрация заявленного обозначения, являются продуктами химической промышленности ("Химическая промышленность" - отрасль промышленности, включающая производство продукции из углеводородного, минерального и другого сырья путём его химической переработки, см.<https://academic.ru/>), включают в свой состав химические вещества.

В этой связи вышеуказанные товары 01 класса МКТУ признаны однородными противопоставленным товарам 01 класса МКТУ *"вещества поверхностно-активные, в том числе адъюванты; препараты химические для научных целей; химикаты"* поскольку являются взаимодополняемыми, могут входить в состав друг друга и происходить из одного и того же коммерческого источника.

Необходимо отметить, что однородность товаров тесно связана со степенью сходства сравниваемых обозначений. Чем выше сходство, тем шире диапазон товаров, которые могут быть признаны однородными.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленным товарным знаком (1) в отношении однородных товаров 01 класса МКТУ, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса для товаров 01 класса МКТУ испрашиваемого перечня следует признать правомерным.

Доводы об известности противопоставленного товарного знака не влияют на вывод коллегии о сходстве сравниваемых обозначений и однородности товаров, указанных в сравниваемых перечнях, поскольку учет соответствующих обстоятельств не предусмотрен пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 12.02.2021, оставить в силе решение Роспатента от 18.11.2020.