

ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения ☒ возражения ☐ заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральным законом Российской Федерации от 12 марта 2014 г. № 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 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 21.12.2021 возражение, поданное Лупаленко Мариной Юрьевной, Московская область, п. ВНИИССОК, Одинцовский р-н (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020753381, при этом установила следующее.



Комбинированное обозначение «  » по заявке № 2020753381, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 28.09.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 25.10.2021 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020753381 по основаниям,

предусмотренным пунктом 6 статьи 1483 Кодекса, по причине его сходства до степени смешения со следующими товарными знаками:

«Flora» по свидетельству № 501685 [1] с приоритетом от 25.10.2011, зарегистрированным на имя ООО «Формула-ФР», Москва, в отношении товаров 05, 16 классов МКТУ;

«ФЛОРА» по свидетельству № 244842 [2] и «» по свидетельству № 244843 [3] с приоритетом от 01.11.2001, зарегистрированными на имя Товарищество с обмежэнною видповидальністю «УКРАЇНСЬКИ ПРОМИСЛОВИ РЕСУРСИ», г. Донецк, в отношении товаров 03, 05, 30 классов МКТУ;

«» по свидетельству №86527 [4] с приоритетом от 25.01.1989, зарегистрированным на имя ООО «Флора», Эстония, в отношении товаров 02, 03, 04, 05, 16, 30 классов МКТУ;

«» по свидетельству № 726746 [5] с приоритетом от 27.02.2019, зарегистрированным на имя ООО «НАТУР ДИСТРИБЬЮТОР ЭКСПЕРТС», Санкт-Петербург, в отношении товаров 03, 05 МКТУ.

В возражении, поступившем в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 21.12.2021, заявитель выразил несогласие с решением Роспатента от 25.10.2021.

Доводы возражения сводятся к тому, что в заявленном обозначении и противопоставленных товарных знаках совпадают только слова «FLORA»/«ФЛОРА». При этом ни один из противопоставленных товарных знаков не содержит словесные элементы «beauty» и «adventure», а также их сочетание.

Каждое из слов «beauty», «adventure» имеет самостоятельное значение при переводе с английского языка: «beauty» - красота, красавица, прелесть, красotka, краса и др.; «adventure» - приключение, похождение, путешествие и др. (см. <https://translate.yandex.ru>). При этом словосочетание «beauty adventure» оказывает существенное влияние на восприятие заявленного обозначения, придавая ему

фантазийную окраску: «прелестное приключение» или «прелестное путешествие», или «красота приключения», или другое. Кроме того, за счет словосочетания «beauty adventure» (бьюти адвенче) заявленное обозначение имеет иное произношение.

Словосочетание «beauty adventure» является более сильной частью знака, по сравнению с частью «FLORA»/«ФЛОРА», которая присутствует во всех противопоставленных экспертизой товарных знаках. Наличие одного и того же слова во многих зарегистрированных товарных знаках, принадлежащим разным правообладателям, «ослабляет» товарные знаки. При этом некоторые из противопоставленных товарных знаков зарегистрированы параллельно в отношении идентичных позиций товаров.

Расположенное в верхней части заявленного обозначения стилизованное изображение птицы на ветке с листочком занимает одну из доминирующих позиций. При этом образ птицы и листика ассоциируются с природой, натуральными компонентами. Обрамление словесной части композиционно подчеркивает единство, целостность всех трёх словесных элементов «FLORA», «beauty» и «adventure» заявленного обозначения.

В заявленном обозначении изобразительные и словесные элементы «beauty adventure» в целом доминируют над словесной частью «FLORA», где буква «О» явно не читается, так как представлена изобразительным элементом, поэтому потребителю приходится акцентировать внимание на указанном изобразительном элементе.

Указанные выше отличия заявленного обозначения обуславливают существенную роль в восприятии обозначения в целом, заостряют внимание потребителей на ином фонетическом звучании, ином семантическом и визуальном восприятии заявленного обозначения в сравнении с противопоставленными товарными знаками.

На основании изложенных доводов заявитель просит удовлетворить возражение, отменить решение Роспатента от 25.10.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке № 2020753381 в отношении испрашиваемых товаров 03, 05 классов МКТУ.

С возражением заявителем были представлены следующие материалы:

- (1) копия решения Роспатента от 25.10.2021;
- (2) распечатки противопоставленных экспертизой товарных знаков.

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения возражения, коллегия установила следующее.

С учетом даты подачи (28.09.2020) заявки № 2020753381 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает в себя упомянутый выше 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 том числе в соответствии с международным договором Российской Федерации, в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 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 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого комбинированного обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Согласно пункту 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам, а именно:

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 пункте 42 Правил, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

Согласно пункту 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 «» по заявке № 2020753381 является комбинированным, включает словесные элементы «FLORA», «beauty» и «adventure», расположенные на трех строках друг под другом. Словесные элементы выполнены стандартным шрифтом буквами латинского алфавита и обрамлены прямоугольной рамкой. В слове «FLORA» функцию буквы «О» выполняет изобразительный элемент в виде незаконченного круга, на одном конце которого выполнен листок. Над буквой «О» слова «FLORA» выполнено стилизованное изображение птицы. Все элементы заявленного обозначения выполнены черным цветом.

Необходимо отметить, что оригинальная графическая проработка буквы «О» не препятствует идентификации словесного элемента «FLORA», поскольку форма изобразительного элемента повторяет контур буквы «О».

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, приведенных в его перечне.

Анализ соответствия заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса проводится, согласно пункту 44 Правил, с учетом значимости положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В оспариваемом решении в качестве сходных до степени смешения с заявленным обозначением указаны принадлежащие иным лицам товарные знаки

«Flora» [1], «ФЛОРА» [2], «» [3], «» [4], «» [5].

В товарных знаках [1-4] словесный элемент «Flora»/«ФЛОРА» выполнен буквами латинского [1; 4] или русского алфавита [2-3], стандартным [1-2] или оригинальным шрифтом [3-4] черного цвета.



Товарный знак «  » [5] представляет собой комбинированное обозначение, включающее словесные элементы «Flora» и «Vegan», выполненные оригинальным шрифтом буквами латинского алфавита, которые размещены на двух строках друг под другом. Над буквой «n» слова «Vegan» выполнено стилизованное изображение листьев. Слово «Flora» и изобразительный элемент выполнены светло-зеленым цветом, а слово «Vegan» - коричневым цветом.

Заявленное обозначение состоит из трех лексических единиц английского языка, которые переводятся на русский язык следующим образом (см. <https://translate.yandex.ru/>):

«FLORA» - флора, растительность, флористика, мир растений;

«beauty» - красота, великолепие, красочность;

«adventure» - приключение, путешествие, авантюра.

По мнению заявителя, словесные элементы «beauty adventure» воспринимаются в качестве фантазийного словосочетания «преlestное приключение», «преlestное путешествие», «красота приключения» и пр. При этом заявитель не привел доводов о том, что все слова заявленного обозначения «FLORA», «beauty» и «adventure» образуют единое словосочетание. Из этого следует, что слово «FLORA» семантически обособленно от других словесных элементов.

В отношении семантики заявленного обозначения коллегия отмечает следующее.

В силу недостаточного владения средним российским потребителем английским языком, наиболее вероятно, все словесные элементы заявленного обозначения будут восприниматься по отдельности друг от друга.

При этом именно смысл слова «FLORA» будет для российских потребителей наиболее очевидным, поскольку оно является транслитерацией слова «ФЛОРА»

русского языка (растительный мир, совокупность всех видов растений какой-л. местности или геологического периода, см. <https://lexicography.online>).

Кроме того, восприятию словесных элементов отдельно друг от друга способствует графическое решение заявленного обозначения, в котором размещение словесных элементов на разных строках визуально разделяет их друг от друга. А кроме того, слово «FLORA» выполнено более крупным шрифтом, чем остальные словесные элементы.

Таким образом, словесный элемент «FLORA» является автономным, самостоятельным элементом заявленного обозначения.

Необходимо отметить, что в противопоставленных словесных товарных знаках [1-4] слово «FLORA»/«ФЛОРА» является единственным индивидуализирующим элементом.

Что касается комбинированного товарного знака «  » [5], то в нем слово «FLORA» также является самостоятельным индивидуализирующим элементом, поскольку не образует со словом «VEGAN» (переводится с английского языка как «вегетарианец», см., например, <https://context.reverso.net/>) словосочетания и графически разделено со словом «VEGAN» (слова выполнены шрифтами разного размера, цвета и размещены друг под другом).

Сравнительный анализ показал, что заявленное обозначение и товарные знаки [1-5] являются сходными, поскольку включают тождественный с точки зрения фонетики и семантики словесный элемент «FLORA»/«ФЛОРА». Словесный элемент «FLORA» заявленного обозначения полностью воспроизводит товарные знаки [1-4] и является автономным, самостоятельным элементом как заявленного обозначения, так и товарного знака [5].

Коллегия принимает во внимание визуальные отличия сравниваемых обозначений, однако, эти отличия носят второстепенный характер ввиду превалирования фонетического и семантического критериев сходства. Высокая степень сходства существенных индивидуализирующих элементов приводит к

ассоциированию заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками.

Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается в отношении широкого перечня товаров 03, 05 классов МКТУ, которые однородны по роду, виду, кругу потребителей товарам 03, 05 классов МКТУ, представленным в перечнях противопоставленных товарных знаков [1-5].

Так, в испрашиваемом перечне товаров 03 класса МКТУ представлены различные виды абразивов, парфюмерных, косметических, моющих и гигиенических средств, сырье для данных товаров, средства для чистки, стирки, уборки, полировки, и пр.

Товарные знаки [2], [3] зарегистрированы для товаров 03 класса МКТУ «зубные порошки, пасты».

Товарный знак [4] зарегистрирован для товаров 03 класса МКТУ «дезодоранты, духи, косметические средства (лосьоны для ухода за кожей, кремы для кожи); препараты для завивки волос, жидкость для чистки стекол, отбеливатели для белья, моющие и чистящие средства, синька, скипидар, средства для выведения пятен, средства против потения».

Товарный знак [5] зарегистрирован для товаров 03 класса МКТУ «бальзамы, за исключением используемых для медицинских целей; бальзамы для волос; гели для волос; кондиционеры для волос; лосьоны для волос; лосьоны для косметических целей; маски косметические; масла косметические; муссы для волос; препараты для выпрямления волос; препараты для завивки волос; средства косметические; шампуни; шампуни сухие».

Что касается испрашиваемого перечня товаров 05 класса МКТУ, то в нем представлены различные виды препаратов, средств и веществ медицинского и фармацевтического назначения, косметические средства медицинского назначения, добавки пищевые, пищевые продукты для медицинских целей, материалы стоматологические, препараты для ветеринарных целей и пр.

В перечне товарного знака [1] присутствуют товары 05 класса МКТУ такого же вида/рода и назначения.

Правовая охрана товарного знака [5] распространяется на товары 05 класса МКТУ - лосьоны для волос лечебные; шампуни лечебные; шампуни сухие лечебные; препараты медицинские для ухода за волосами.

Однородность товаров 03, 05 классов МКТУ, представленных в перечнях сравниваемых обозначений, в возражении заявителем не оспаривалась.

Установленное сходство заявленного обозначения и товарных знаков [1-5] с учетом однородности товаров 03, 05 классов МКТУ свидетельствует о невозможности регистрации заявленного обозначения в отношении товаров 03, 05 класса МКТУ испрашиваемого перечня, поскольку оно не соответствует для этих товаров пункту 6 статьи 1483 Кодекса.

Заявитель обращает внимание в возражении на то, что противопоставленные товарные знаки [1], [4], [5] зарегистрированы для однородных товаров 03, 05 классов МКТУ, относящихся к средствам по уходу за волосами.

В этой связи коллегия отмечает, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно, учету подлежат действующие на дату подачи заявки правовые источники, применение которых осуществляется на основе принятых в период экспертизы подходов.

Резюмируя сказанное, оснований для отмены решения Роспатента от 25.10.2021 не имеется.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 21.12.2021, оставить в силе решение Роспатента от 25.10.2021.