

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 1 января 2008 г. Федеральным законом от 18 декабря 2006 г. №321-ФЗ (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 поступившее 07.04.2022 возражение, поданное ООО «Пет Сمارт», Санкт-Петербург (далее - заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020764049, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке №2020764049, поданной 12.11.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов Международной классификации товаров и услуг (далее – МКТУ), указанных в перечне заявки.

Роспатентом 29.11.2021 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2020764049. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пунктов 1 (3), 3 (1), 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение по результатам экспертизы мотивировано следующим.

Входящий в состав заявленного обозначения словесный элемент «FLORIDA» (Florida – полуостров на юго-востоке Северной Америки, часть штата Флорида (США). / См. «Энциклопедический словарь. 2009» на сайте <https://dic.academic.ru/>) является неохраняемым элементом на основании пункта 1 статьи 1483 Кодекса, поскольку не

обладает различительной способностью, характеризует заявленные товары, указывая на их место производства, а также место нахождения производителя товаров.

Вместе с тем, поскольку заявителем является юридическое лицо из Российской Федерации (город Санкт-Петербург), регистрация заявленного обозначения, содержащего в своем составе словесный элемент «FLORIDA», будет вводить потребителя в заблуждение относительно места происхождения товаров, местонахождения заявителя на основании пункта 3 (1) статьи 1483 Кодекса.

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя других лиц товарными знаками:

- с товарным знаком «**FLUORITE**» (по свидетельству №577056 с приоритетом от 20.05.2014) в отношении товаров 05 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05 класса МКТУ [1];

- с товарным знаком «**ФЛОРИН ФОРТЕ** –
в кишечнике комфортно» (по свидетельству №493835 с приоритетом от 19.04.2012) в отношении товаров 05 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05 класса МКТУ [2];

- с товарным знаком «**ФЛОРИН**» (по свидетельству №242062 с приоритетом от 03.01.2002) в отношении товаров 05 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05 класса МКТУ [3];

- с товарным знаком «**ФЛОРИЦА**
FLORITZA» (по свидетельству №336473 с приоритетом от 27.01.2006) в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 03, 05 классов МКТУ [4];

- со знаком «FLORISIA» (международная регистрация №844615 с приоритетом от 13.12.2004) в отношении товаров 05 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 05 класса МКТУ [5];

- со знаком «FLORIADE» (международная регистрация №684042 с конвенционным приоритетом от 15.05.1997) в отношении товаров 31 класса МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 31 класса МКТУ [6];

- со знаком «FLORIA» (международная регистрация №594113 с приоритетом от 26.11.1992) в отношении товаров 03, 05 классов МКТУ, признанных однородными заявленным товарам 03, 05 классов МКТУ [7].

В Роспатент 07.04.2022 поступило возражение, основные доводы которого сводятся к следующему:



- заявленное на регистрацию комбинированное обозначение «», как следует из его описания, приведенного в заявке на государственную регистрацию обозначения в качестве товарного знака, поданной на регистрацию 12.11.2020, состоит из буквенного элемента «FL», словесного элемента «RIDA», которое переводится со шведского языка как «ездить», и изобразительного элемента в виде заходящего или восходящего солнца с пятью лучами. Ни один из перечисленных элементов не характеризует товары, в том числе не указывает на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта, и в целом является фантазийным в отношении испрашиваемых товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ, следовательно, заявленное обозначение не нарушает пункты 1, 3 статьи 1483 Кодекса;

- заявленное обозначение визуально не сходно с противопоставленными товарными знаками [1-7], так как заявленное обозначение содержит в себе изобразительный элемент в виде заходящего или восходящего солнца с пятью лучами, в то время как противопоставленные товарные знаки [1-7] являются словесными;

- заявленное обозначение фонетически не сходно с противопоставленными товарными знаками [1-7], так как заявленное обозначение прочитывается как [ФЛРИДА], в то время как противопоставленные товарные знаки [1-7] имеют следующие звучания [ФЛУОРИТЕ], [ФЛОРИН ФОРТЕ], [ФЛОРИН], [ФЛОРИЦА], [ФЛОРИЗИА], [ФЛОРИАДЕ], [ФЛОРИА], то есть сравниваемые товарные знаки имеют

разное количество слогов, состав гласных и согласных звуков, что определяет их фонетическое различие;

- сравниваемые обозначения являются фантазийными и не имеют словарно-справочных значений, вследствие чего не представляется возможным сравнить их по семантическому признаку сходства;

- товары 05 класса МКТУ «добавки пищевые для животных; добавки пищевые витаминные для животных; добавки пищевые из протеина для животных; корма лечебные для животных; препараты ветеринарные» заявленного обозначения не являются однородными товарам 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты» противопоставленного товарного знака [1], так как заявленные товары 05 класса МКТУ предназначены для животных, в то время как товары 05 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [1] предназначены для человека, вследствие чего сравниваемые товары имеют разное назначение, различную сферу применения и разнообразный круг потребителей;

- товары 03 класса МКТУ «средства косметические для животных; шампуни для животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни для комнатных животных [средства гигиенические немедикаментозные]; масла для животных; лосьоны для животных; дезодоранты для домашних животных; салфетки очищающие для животных; изделия парфюмерные для животных; эфирные масла для животных; пасты зубные для животных, порошки зубные для животных» заявленного обозначения не являются однородными товарам 03 класса МКТУ «préparations pour blanchir et autres substances pour lessiver (препараты для отбеливания и другие вещества для стирки); préparations pour nettoyer, polir, dégraisser et abraser (препараты для чистки, полировки, обезжиривания и шлифования); savons (мыло); parfumerie, huiles essentielles, cosmétiques, lotions pour les cheveux (парфюмерия, эфирные масла, косметика, лосьоны для волос); dentifrices (зубные пасты)» противопоставленного товарного знака [7], так как заявленные товары 03 класса МКТУ предназначены для животных, в то время как товары 03 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [7] предназначены для человека, вследствие чего сравниваемые товары имеют разное назначение, различную сферу применения и разнообразный круг потребителей.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 29.11.2021 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2020764049 в отношении всего заявленного перечня товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ.

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

С учетом даты (12.11.2020) подачи заявки №2020764049 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения 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 20.07.2015 № 482, зарегистрированным в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015 за № 38572, введенные в действие 31.08.2015 (далее – Правила).

Согласно требованиям пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место и способ их производства или сбыта;

Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

1.1. Положения пункта 1 настоящей статьи не применяются в отношении обозначений, которые:

- 1) приобрели различительную способность в результате их использования;
- 2) состоят только из элементов, указанных в подпунктах 1 - 4 пункта 1 настоящей статьи и образующих комбинацию, обладающую различительной способностью.

Согласно положениям пункта 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся сведения, касающиеся изготовителя

товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

При этом устанавливается, в частности, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы вошедшими во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида.

Проверяется также, не является ли заявленное обозначение или отдельные его элементы:

общепринятыми символами, характерными для отраслей хозяйства или области деятельности, к которым относятся содержащиеся в перечне товары, для которых испрашивается регистрация товарного знака;

условными обозначениями, применяемыми в науке и технике;

общепринятыми терминами, являющимися лексическими единицами, характерными для конкретных областей науки и техники.

Исходя из пункта 35 Правил, для доказательства приобретения обозначением различительной способности, предусмотренной подпунктом 1 статьи 1483 Кодекса, могут быть представлены содержащиеся в соответствующих документах фактические сведения: о длительности, интенсивности использования обозначения, территории и объемах реализации товаров, маркированных заявленным обозначением, о затратах на рекламу, ее длительности и интенсивности, о степени информированности потребителей о заявленном обозначении и изготовителе товаров, включая результаты социологических опросов; сведения о публикациях в открытой печати информации о товарах, сопровождаемых заявленным обозначением и иные сведения.

В отношении документов, представленных для доказательства приобретения обозначением различительной способности, проводится проверка, в рамках которой учитывается вся совокупность фактических сведений, содержащихся в соответствующих документах.

Документы, представленные заявителем для доказательства приобретения обозначением различительной способности, учитываются при принятии решения о государственной регистрации товарного знака в том случае, если они

подтверждают, что заявленное обозначение до даты подачи заявки воспринималось потребителем как обозначение, предназначенное для индивидуализации товаров определенного изготовителя.

Как следует из требований подпункта 1 пункта 3 статьи 1483 Кодекса, не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, представляющих собой или содержащих элементы, являющиеся ложными или способными ввести в заблуждение потребителя относительно товара либо его изготовителя.

Исходя из пункта 37 Правил, при рассмотрении вопроса о ложности или способности обозначения ввести потребителя в заблуждение относительно товара или его изготовителя учитывается, что к таким обозначениям относятся, в частности, обозначения, порождающие в сознании потребителя представление об определенном качестве товара, его изготовителе или месте происхождения, которое не соответствует действительности.

В случае если ложным или вводящим в заблуждение является хотя бы один из элементов обозначения, то обозначение признается ложным или вводящим в заблуждение.

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 тождественным с другим обозначением (товарным знаком), если оно совпадает с ним во всех элементах. 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 настоящих Правил.

В соответствии с положениями пункта 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 настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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 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 «» представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из сочетания букв «FL», из изобразительного элемента в виде заходящего солнца с пятью лучами, и из словесного элемента «RIDA», выполненного заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ, а именно:

03 класс: средства косметические для животных; шампуни для животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни для комнатных животных [средства гигиенические немедикаментозные]; масла для животных; лосьоны для животных; дезодоранты для домашних животных; салфетки очищающие для животных; изделия парфюмерные для животных; эфирные масла для животных; пасты зубные для животных, порошки зубные для животных;

05 класс: добавки пищевые для животных; добавки пищевые витаминные для животных; добавки пищевые из протеина для животных; корма лечебные для животных; препараты ветеринарные;

08 класс: машинки для стрижки животных [ручные инструменты]; ножницы для стрижки животных; машинки для стрижки когтей животных [ручные инструменты]; ножницы для стрижки когтей животных; когтерезы для животных; колтунорезы для животных; триммеры для животных;

18 класс: поводки для животных; намордники для животных; ошейники для животных; ошейники для животных с жетоном для адреса; шлейки для животных; одежда для животных; головные уборы для животных; обувь для животных; переноски для животных; сумки-переноски для животных; рюкзаки-переноски для животных;

20 класс: лежанки для комнатных животных; лежанки-гнезда для комнатных животных; лежанки для комнатных животных в виде стульев; лежанки для комнатных животных в виде гамаков; изделия плетеные для комнатных животных [короба, корзины]; домики для комнатных животных; изделия деревянные для точки когтей для кошек; когтеточки для кошек; домики-когтеточки для кошек; контейнеры для перевозки животных неметаллические;

21 класс: гребни для животных; зубные щетки для животных; клетки для комнатных животных; кормушки для животных; кормушки для животных механические; кормушки автоматические для животных; кормушки автоматические для домашних животных; лотки туалетные для домашних животных; миски [чаши]; перчатки для ухода за животными; поилки для животных; посуда для животных; пуходерки для животных; расчески для животных; расчески электрические для животных; совки для уборки лотков туалетных для домашних животных; туалеты [поддоны] для домашних животных; щетки для домашних животных; щетки для животных в виде рукавиц;

28 класс: игрушки для домашних животных;

31 класс: альгаробилла [корм для животных]; галеты для собак; зерно кормовое; известь для кормов; корма для животных; корма для комнатных животных; корма укрепляющие для животных; лакомства для животных; напитки для комнатных животных; наполнители для туалетов для животных; песок ароматизированный для комнатных животных [наполнитель для туалета]; подстилки для животных.

Как было указано выше, решение Роспатента об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в отношении всех заявленных товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ основано на противоречии пунктам 1, 3, 6 статьи 1483 Кодекса.

Коллегия отмечает, что заявленное обозначение, в совокупности своих элементов, будет восприниматься потребителями как обозначение «FLORIDA», так как изобразительный элемент заявленного обозначения включает в себя половинку окружности и может быть соотнесен с буквой «О» в устной речи.

Коллегия поясняет, что заявителем не представлены какие-либо материалы, свидетельствующие о том, что заявленное обозначение будет восприниматься потребителями не как обозначение «FLORIDA», а как обозначение, состоящее из отдельных элементов: сочетания букв «FL», изобразительного элемента в виде заходящего солнца, словесного элемента «RIDA».



Анализ заявленного обозначения «» на предмет его соответствия требованиям пунктов 1, 3 статьи 1483 Кодекса показал следующее.

Коллегия отмечает, что заявленное обозначение «FLORIDA» воспроизводит название штата на крайнем юго-востоке США, на полуострове Флорида и прилегающей к нему части материка, включающего также дугу мелких островов Флорида-Кис (<https://rus-geo-enc.slovaronline.com/9979-Флорида>).

Данный географический объект (FLORIDA) известен российскому потребителю, поскольку имеются многочисленные русифицированные ссылки в сети Интернет с информацией о данном географическом объекте (см. <https://tonkosti.ru/Флорида>; <https://www.getyourguide.ru/florida-l84/>; <http://paikea.ru/dostoprimechatelnosti-floridy/>; <http://www.openarium.ru/США/Флорида/Достопримечательности/>; <https://ruspagesusa.com/catalog/florida/category/promishlennoe/>).

Коллегия сообщает, что штат Флорида характеризуется наличием различных зоомагазинов (Petco, Kitschy Cat Shack, Forever Love Puppies Aventura, Bubba Rose Biscuit Co, Forever Love Puppies Pembroke Pines, Kind Paws Inc, Wagpride Pet Boutiques, Auggie's Pet Supplies, Mary Feed & Supply Inc) и зоосалонов (Woof Gang

Bakery & Grooming Aventura, Woof Gang Bakery & Grooming Bal Harbour Square, Green Paws Pet Market, Woof Gang Bakery & Grooming Doral, Pat's Pedigree & Pet Grooming), в которых продаются различные товары для животных (корма, игрушки, одежда, переноски) и оказываются услуги по стрижке и косметическому уходу за животными. Местоположение указанных зоомагазинов и зоосалонов наглядно представлено на данном изображении:



Коллегия сообщает, что заявленные товары 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ (перечень приведен по тексту заключения выше) сопутствуют услугам по реализации различных товаров для животных, а также услугам по стрижке и косметическому уходу за животными, и однородны им, в виду чего, в силу своего

семантического значения обозначение «» воспринимается как указание на место происхождения товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ, то есть является описательным. В этой связи целесообразно обратить внимание, что обозначения, характеризующие товары (услуги), должны быть свободными для использования всеми производителями в гражданском обороте в соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса.

В силу отсутствия предусмотренных пунктом 35 Правил доказательств приобретения заявленным обозначением различительной способности у коллегии нет оснований для вывода о том, что средний российский потребитель воспринимает

обозначение «» не в общем лексическом значении как производное от названия географического объекта «FLORIDA», а как средство индивидуализации продукции заявителя.

Учитывая, что заявитель является российским юридическим лицом с местом нахождения в городе Санкт-Петербурге, заявленное обозначение «» подпадает под действие пункта 3 статьи 1483 Кодекса как способное ввести потребителя в заблуждение относительно места производства заявленных товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ.

Коллегия обращает внимание на то, что заявителем не предоставлено доказательств, которые свидетельствовали бы о том, что он производит товары 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ на территории штата Флорида, следовательно, потребитель будет вводиться в заблуждение насчет места производства товаров.

Резюмируя все вышеизложенное, можно сделать вывод о том, что предоставление правовой охраны заявленному обозначению противоречит

требованиям пунктов 1 (3), 3 (1) статьи 1483 Кодекса, что подтверждает обоснованность доводов экспертизы, приведенных в решении Роспатента от 29.11.2021.

По поводу того, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя других лиц товарными знаками [1-7], коллегия нашла целесообразным сообщить следующее.

Противопоставленные товарные знаки «», «», «», «», «», по свидетельствам №№577056 [1], 493835 [2], 242062 [3], 336473 [4], равно как и противопоставленные знаки «», «», «» по международным регистрациям №№844615 [5], 684042 [6], 594113 [7] представляют собой словесные обозначения, выполненные стандартными шрифтами заглавными и строчными буквами русского и латинского алфавитов. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 03, 05, 31 классов МКТУ.

Коллегия поясняет, что графический элемент заявленного обозначения «» в виде изображения заходящего солнца, несмотря на графическую проработку, воспринимается потребителями как буква «О» (элемент округления).

В отношении сходства заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] коллегия отмечает следующее.

При проведении сопоставительного анализа заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] было установлено, что они содержат словесные элементы «FLORIDA»/«FLUORITE», которые произносятся как [Ф Л О Р И Д А] / [Ф Л У О Р И Т Е], различаются звуками –У/-О, расположенными в центре словесных элементов, а также конечными частями –ДА/-ТЕ, то есть имеют отличия в три звука, что свидетельствует о том, что они различаются по фонетическому признаку сходства.

Заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак [1] выполнены буквами одного алфавита, однако, с использованием различных размеров и видов шрифтов, что свидетельствует о том, что они различаются по визуальному признаку сходства.

Так как в словарно-справочной литературе отсутствуют сведения о семантическом значении противопоставленного товарного знака [1], анализ по семантическому сходству заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] провести невозможно.

Соответственно, коллегия приходит к выводу о том, что сравниваемые обозначения имеют фонетические и визуальные отличия, а, следовательно, не являются сходными до степени смешения.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что товары 05 класса МКТУ «добавки пищевые для животных; добавки пищевые витаминные для животных; добавки пищевые из протеина для животных; корма лечебные для животных; препараты ветеринарные» заявленного обозначения не являются однородными товарам 05 класса МКТУ «фармацевтические препараты» противопоставленного товарного знака [1], так как заявленные товары 05 класса МКТУ предназначены для животных, в то время как товары 05 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [1] предназначены для человека, вследствие чего сравниваемые товары имеют разное назначение, различную сферу применения и разнообразный круг потребителей.

Таким образом, противопоставленный товарный знак [1] не является сходным до степени смешения с заявленным обозначением и зарегистрирован в отношении неоднородных товаров 05 класса МКТУ, ввиду чего коллегия полагает возможным не учитывать данное противопоставление.

В отношении сходства заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [2-7] коллегия отмечает следующее.

Наиболее значимым элементом вышеуказанного противопоставленного знака [3] является элемент «ФЛОРИН ФОРТЕ», который выполнен крупным шрифтом в центре знака и акцентирует на себя внимание потребителя, в связи с чем именно по нему происходит запоминание знака в целом.

Для определения сходства сопоставляемые обозначения должны рассматриваться в целом. При этом в памяти остаются, как правило, отличительные элементы знака.

При этом необходимо принять во внимание правоприменительную судебную практику относительно вопроса сходства товарных знаков и однородности товаров и услуг, сформулированную в пункте 162 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 23 апреля 2019 г. №10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее - Постановление Пленума Верховного Суда РФ), согласно которой для установления факта нарушения достаточно опасности, а не реального смешения товарного знака и спорного обозначения обычными потребителями соответствующих товаров/услуг. При этом смешение возможно, если в целом, несмотря на отдельные отличия, спорное обозначение может восприниматься указанными лицами в качестве соответствующего товарного знака или если потребитель может полагать, что обозначение используется тем же лицом или лицами, связанными с лицом, которому принадлежит товарный знак.

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения. При установлении сходства учитывается, в отношении каких элементов имеется сходство – сильных или слабых элементов товарного знака и обозначения.

Коллегия отмечает, что основным индивидуализирующим элементом противопоставленного товарного знака [3] является словесный элемент «ФЛОРИН», с которого начинается прочтение; словесный элемент «форте» в силу своей семантики способен восприниматься как «усиливающий действие препарата» и является слабым элементом указанного обозначения.

При проведении сопоставительного анализа заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [2-7] было установлено, что они содержат фонетически сходные словесные элементы

«FLORIDA»/«ФЛОРИН»/«ФЛОРИЦА»/«FLORISIA»/«FLORIADE»/«FLORIA», что приводит к звуковому сходству обозначений в целом.

Фонетически, заявленное обозначение и противопоставленные ему товарные знаки [2-7] характеризуются сходным звучанием. Так, заявленное обозначение прочитывается как [Ф Л О Р И Д А], а противопоставленные ему товарные знаки [2-7] произносятся следующим образом: [Ф Л О Р И Н], [Ф Л О Р И Ц А], [Ф Л О Р И З И Я], [Ф Л О Р И А Д], [Ф Л О Р И Я]. При этом в словесном элементе «FLORIADE» буква «е» находится в безударной позиции, и при беглом произношении может теряться в потоке речи. Так как противопоставленный товарный знак [6] выполнен буквами латинского алфавита, он может восприниматься потребителями как слово английского происхождения, в котором конечная гласная «Е» является немой (<https://enginform.com/article/nemye-bukvy-v-anhlyiskom-silent-letters-in-english-part-1-e-u-b-c-d>), что также косвенно свидетельствует о том, что конечный звук «Е» не будет произноситься потребителями. Фонетическое сходство было установлено на основе наличия совпадающих согласных звуков [Ф, Л, Р] и совпадающих гласных звуков [О, И], расположенных в одинаковой последовательности. Фонетическое сходство установлено на совпадающей части [Ф Л О Р И]. Таким образом, 5 букв из 7 имеют тождественное звучание, а разница в один/два звук/звука не влияет на вывод о фонетическом сходстве сравниваемых обозначений.

Визуально заявленное обозначение сходно с противопоставленными товарными знаками [4, 5, 6, 7], так как и само заявленное обозначение, и указанные противопоставленные знаки выполнены буквами латинского алфавита (либо содержат элементы, выполненные буквами латинского алфавита).

Заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки [2-3] выполнены буквами разных алфавитов, однако, с использованием близкими к стандартному шрифтами, в связи с чем коллегией учитываются другие факторы сходства, в данном случае фонетический признак сходства.

Так как в словарно-справочной литературе отсутствуют сведения о семантическом значении противопоставленных товарных знаков [2-7], анализ по семантическому

сходству заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [2-7] провести невозможно.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу, что, сравниваемые обозначения производят сходное общее впечатление и, несмотря на отдельные отличия, ассоциируются друг с другом, что позволяет сделать заключение об их сходстве.

Анализ перечней сравниваемых обозначений показал, что товары 03 класса МКТУ «средства косметические для животных; шампуни для животных [средства гигиенические немедикаментозные]; шампуни для комнатных животных [средства гигиенические немедикаментозные]; масла для животных; лосьоны для животных; дезодоранты для домашних животных; салфетки очищающие для животных; изделия парфюмерные для животных; эфирные масла для животных; пасты зубные для животных, порошки зубные для животных» заявленного обозначения являются однородными товарам 03 класса МКТУ «средства косметические для животных» противопоставленного товарного знака [4], так как сравниваемые товары относятся к косметическим средствам для животных, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 05 класса МКТУ «добавки пищевые для животных; добавки пищевые витаминные для животных; добавки пищевые из протеина для животных; корма лечебные для животных; препараты ветеринарные» заявленного обозначения являются однородными товарам 05 класса МКТУ «ветеринарные препараты; аминокислоты для ветеринарных целей; добавки пищевые для животных; культуры микроорганизмов для ветеринарных целей; медикаменты для ветеринарных целей; препараты бактериальные для ветеринарных целей; препараты биологические для ветеринарных целей; препараты ферментативные для ветеринарных целей; препараты химические для ветеринарных целей; препараты с микроэлементами для животных; produits vétérinaires (ветеринарные препараты)» противопоставленных товарных знаков [2, 3, 4, 5, 7], так как сравниваемые товары относятся к ветеринарным препаратам, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

Товары 31 класса МКТУ «альгаробилла [корм для животных]; галеты для собак; зерно кормовое; известь для кормов; корма для животных; корма для комнатных

животных; корма укрепляющие для животных; лакомства для животных; напитки для комнатных животных; наполнители для туалетов для животных; песок ароматизированный для комнатных животных [наполнитель для туалета]; подстилки для животных» заявленного обозначения являются однородными товарам 31 класса МКТУ «aliments pour les animaux (корма для животных)» противопоставленного товарного знака [6], так как относятся к материалам для ухода за животными, имеют одно назначение, сферу применения и круг потребителей.

В отношении испрашиваемых товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ (перечень которых приведен по тексту заключения выше) коллегия отмечает, что указанные товары представляют собой товары для ухода за животными, предназначены для одной целевой группы, реализуются в зоомагазинах, конечными потребителями выступают, как правило, держатели домашних питомцев/организаторы приютов для животных. Таким образом, указанные товары являются сопутствующими друг другу и однородны между собой, ввиду чего указанные товары будут однородны вышеуказанным товарам 03, 05, 31 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков [2-7], так как сравниваемые товары совпадают по своему назначению, сфере применения и кругу потребителей.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками [2-7] в отношении однородных товаров 03, 05, 08, 18, 20, 21, 28, 31 классов МКТУ, и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным.

Резюмируя все обстоятельства можно сделать вывод о том, что заявленное обозначение не соответствует требованиям пунктов 1, 3, 6 статьи 1483 Кодекса. Следовательно, поступившее возражение не подлежит удовлетворению.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 07.04.2022, оставить в силе решение Роспатента от 29.11.2021.