

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 29.02.2012 на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 23.11.2011 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2010718455/50, поданное Закрытым акционерным обществом «Сибирская Аграрная Группа», Томская обл. (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2010718455/50 с приоритетом от 07.06.2010 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется комбинированное обозначение, состоящее из стилизованного изображения поваренка, держащего в левой руке большую поварешку. Поваренок изображен на фоне фигурной доски, на которой расположен словесный элемент «ПОВАР ЁШКА», выполненный буквами русского алфавита оригинальным шрифтом в две строки. Обозначение выполнено в черном, белом, желтом, красном, сером, бежевом, розовом, голубом, оранжевом, серо-коричневом, темно-коричневом цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 23.11.2011 о государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) в отношении заявленных товаров 30 класса МКТУ, а в отношении заявленных товаров 29, 32 классов МКТУ было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения являлось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы обосновано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя других лиц товарными знаками:

- с товарным знаком «ЁШКА» по свидетельству №414553 с приоритетом от 17.04.2009 в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ [1];

- товарным знаком «ПОВАРЕШКА» по свидетельству №411929 с приоритетом от 24.08.2007 в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ [2].

В поступившем в палату по патентным спорам возражении заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №411929 не сходны до степени смешения, поскольку сравниваемые знаки имеют различную семантику и графическое исполнение;
- заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак по свидетельству №414553 не сходны до степени смешения за счет расхождения фонетической, семантической и графической составляющей обозначений;
- в заявленном обозначении присутствует ярко выраженный изобразительный элемент, тогда как в противопоставленных товарных знаках отсутствуют изобразительные элементы.

На основании изложенного заявитель выразил просьбу об отмене решения Роспатента от 23.11.2011 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

Изучив материалы дела, палата по патентным спорам установила следующее.

С учетом даты (07.06.2010) 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 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 14.4.2.4 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, приведенные

в пунктах (14.4.2.2), (14.4.2.3) Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы (пункт 14.4.2.2 Правил).

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 определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. 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 комбинированное обозначение, состоящее из оригинальной композиции, состоящей из стилизованного изображения поваренка, держащего в левой руке большую поварешку. Поваренок изображен на фоне фигурной доски, на которой расположены словесные элементы «ПОВАР ЁШКА», выполненные буквами русского алфавита оригинальным шрифтом в две строки. Обозначение выполнено в черном, белом, желтом, красном, сером, бежевом, розовом, голубом, оранжевом, серо-коричневом, темно-коричневом цветовом сочетании. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 30, 32 классов МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [1] по свидетельству №414553 представляет собой словесное обозначение «ЁШКА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [2] по свидетельству №411929 представляет собой словесное обозначение «ПОВАРЕШКА», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [1] показал следующее.

В заявленное обозначение входит словесный элемент «ЁШКА», который является фонетически тождественным противопоставленному товарному знаку [1], состоящему только из указанного словесного элемента.

Так, фонетическое тождество словесного элемента «ЁШКА» заявленного обозначения и словесного элемента «ЁШКА» противопоставленного товарного знака [1] обусловлено полным совпадением всех слогов, букв и звуков.

Отсутствие сведений о смысловом значении словесного элемента «ЁШКА» заявленного обозначения не позволяет оценить его по смысловому признаку.

Графическое отличие сопоставляемых обозначений не оказывает существенного влияния на вывод об их сходстве, поскольку графическая проработка заявленного обозначения и противопоставленных знаков не снимает высокой степени их фонетического сходства, которое определяет запоминание знаков потребителями.

Таким образом, заявленное обозначение и противопоставленный знак [1] являются сходными.

Анализ однородности товаров, приведенных в перечнях заявленного обозначения и противопоставленных знаков, показал следующее.

Товары 32 класса МКТУ заявленного обозначения и товары 32 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [1] являются однородными, поскольку представляют собой безалкогольные напитки, то есть относятся к одному виду, имеют одинаковую цель применения, круг потребителей и условия реализации.

Следует отметить, что однородность заявленных товаров 32 класса МКТУ с товарами 32 класса МКТУ противопоставленного знака [1] заявителем не оспаривалась.

Таким образом, заявленное комбинированное обозначение является сходным до степени смешения в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ с товарным знаком [1] и, следовательно, не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [2] показал следующее.

Словесные элементы «ПОВАР ЁШКА» и «ПОВАРЕШКА» имеют совпадающий звукоряд.

Вместе с тем, словесные элементы заявленного обозначения «ПОВАР ЁШКА» представляют собой фантазийное словосочетание, которое может быть воспринято как некий повар по имени Ёшка, а противопоставленный товарный знак [2] имеет определенное смысловое значение («ПОВАРЕШКА» - Большая ложка для разливания жидкой пищи. Кухонная ложка с отверстиями для процеживания жидкой пищи., см. Толковый словарь русского языка: В 4 т./ Под ред. Д.Н. Ушакова. — М.: Гос. ин-т "Сов. энцикл."; ОГИЗ; Гос. изд-во иностр. и нац. слов., 1935-1940), в связи с чем нет оснований считать рассматриваемые товарные знаки семантически сходными.

Сравниваемые обозначения также производят различное общее зрительное впечатление, поскольку заявленное обозначение состоит из двух словесных составляющих и имеет оригинальную изобразительную часть, тогда как противопоставленный товарный знак состоит из единственного словесного элемента.

Таким образом, анализируемые знаки не являются сходными в целом, поскольку имеют существенные семантические и графические отличия. При этом наличие фонетического сходства знаков в рассматриваемом случае носит второстепенный характер, поскольку для российского потребителя очевидна семантика противопоставленного товарного знака «ПОВАРЕШКА», а обозначение «ПОВАР ЁШКА» воспринимается как оригинальная фраза.

В отношении однородности товаров и услуг палата по патентным спорам отмечает следующее.

Товары 29 класса МКТУ заявленного обозначения и товары 29 класса МКТУ противопоставленного товарного знака [2] являются однородными, поскольку представляют собой продукты питания, то есть относятся к одному виду, имеют одинаковую цель применения, круг потребителей и условия реализации, однако при установленном несхождении заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака [2] однородность товаров не учитывается и анализ не является необходимым.

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

удовлетворить возражение от 29.02.2012, изменить решение Роспатента от 23.11.2011 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2010718455/50 .