

ЗАКЛЮЧЕНИЕ по результатам рассмотрения возражения

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой 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 15.10.2014, поданное ООО «Техносервис», г.Уфа (далее - заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2012740868, при этом установлено следующее.

На регистрацию в качестве товарного знака по заявке №2012740868 с приоритетом от 23.11.2012 на имя заявителя было подано словесное обозначение, «ЦАРСКИЙ», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Предоставление правовой охраны товарному знаку испрашивается в отношении товаров 32, 33 классов МКТУ, приведенных в перечне заявки.

Роспатентом 15.07.2014 принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2012740868. Основанием для принятия указанного решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Заключение экспертизы мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с комбинированным товарным знаком, включающим словесный элемент «ЦАРСКАЯ», ранее зарегистрированным на имя ЗАО «ОКОЛОГРИВ» в отношении однородных товаров 32 класса МКТУ (свидетельство №133292 с приоритетом от 14.04.1995, срок действия регистрации продлен до 14.04.2015);

- со словесным товарным знаком «ВОДКА ПО-ЦАРСКИ», ранее зарегистрированным на имя ООО «Объединенные пензенские водочные заводы» в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ (свидетельство №468573 с приоритетом от 10.02.2011);

- с комбинированным знаком, включающим словесный элемент «TZARSKAYA ЦАРСКАЯ», правовая охрана которому предоставлена на территории Российской Федерации на имя иного лица в отношении однородных товаров 33 класса МКТУ (международная регистрация №646414 с приоритетом от 16.11.1995).

В Федеральную службу по интеллектуальной собственности поступило возражение от 15.10.2014 и дополнение к нему от 27.11.2014, доводы которого сводятся к следующему:

- противопоставленный товарный знак по свидетельству №133292, правовая охрана которому предоставлена в отношении товаров 32 класса МКТУ «минеральные воды», не препятствует регистрации товарного знака по заявке №2012740868, поскольку заявитель ограничил перечень заявленных товаров 32 класса МКТУ, следующими товарами «пиво; квас, фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков», которые не являются однородными товарам «минеральные воды»

- противопоставленный товарный знак «ВОДКА ПО-ЦАРСКИ» по свидетельству №468573 и заявленное обозначение «ЦАРСКИЙ» не сходны ни по одному из признаков сходства обозначений. Сравнимые обозначения создают разное зрительное, фонетическое и семантическое впечатление;

- заявитель также скорректировал перечень товаров 33 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается правовая охрана товарного знака по заявке №2012740868 с целью исключения однородных товаров, представив его в следующем виде: «напиток медовый [медовуха], водка». При этом заявитель отмечает, что «в случае признания коллегией сходства до степени смешения заявленного обозначения с указанным противопоставленным товарным знаком» просит исключить из уточненного перечня товаров 33 класса МКТУ товар «водка»;

- товары 32 класса МКТУ «пиво» и товары 33 класса МКТУ «напиток медовый [медовуха]» уточненного перечня и товары 33 класса МКТУ «водка» противопоставленного знака по свидетельству №468573 не являются однородными;

- товары «пиво» и «водка» принадлежат к разному роду (виду) товаров, имеют разное назначение, свойства, потребительские свойства, изготавливаются из разного вида материала, по разной технологии, имеют разные условия реализации, не взаимодополняемы и не взаимозаменяемы, имеют разный уклад употребления, и, следовательно, данные товары не являются однородными;

- в пункте 4.3 Методических рекомендаций приведены примеры однородных товаров в корреспондирующих классах, где, в частности, указано, что однородными являются товары 32 класса МКТУ «пиво» и 33 класса МКТУ «напитки алкогольные». Однако, следует отметить, что «напитки алкогольные» включают такие товары как слабоалкогольные коктейли, медовуху, пивные напитки (напитки с добавлением этилового спирта и (или) ароматизаторов) и иные аналогичные напитки, являющиеся однородными товарам «пиво», т.к. имеют близкое содержание алкоголя, потребительские свойства, условия реализации, требования к продавцам (производителям) товара и т.д.;

- кроме того, заявитель отмечает, что в решение Роспатента от 16.03.2013 по заявке №2009732081 товары «напиток медовый (медовуха); сбитень, сидр грушевый; сидры» и «водка» были признаны неоднородными;

- кроме того, существуют практика регистрации товарных знаков: например зарегистрированные товарные знаки «ПО-ВЯТСКИ» (свидетельство №267178) и «ВЯТСКАЯ» по свидетельству №131420) в отношении товаров 33 класса МКТУ; «ПО-БАРСКИ» (свидетельство №168248) и «БАРИН» (свидетельство №415985), зарегистрированные в отношении товаров 29 класса МКТУ;

- что касается противопоставленного товарного знака по международной регистрации №646414, то заявитель отмечает, что данному знаку в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации было отказано.

С учетом изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 15.07.2014 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2012740868 в отношении

уточненного перечня товаров 32 класса МКТУ «пиво; квас, фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков» и товаров 33 класса МКТУ «напиток медовый [медовуха], водка».

Заявитель в установленном порядке был уведомлен о дате заседания коллегии, назначенной на 10.03.2015. В материалах заявки имеется почтовое уведомление о вручении заявителю указанного выше уведомления. Однако на указанную дату заседания заявитель не явился.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения необидительными.

С учетом даты (23.11.2012) подачи заявки №2012740868 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности 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 требованиями 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.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением, если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

Согласно пункту 14.4.2.2 Правил сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), и смысловым (семантическим) и определяется по признакам, изложенным в подпунктах (а), (б), (в) пункта 14.4.2.2.Правил.

Звуковое сходство определяется на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (а) Правил, а именно: наличие близких и совпадающих звуков, близость звуков, составляющих обозначения, расположение близких звуков и звукосочетаний по отношению друг к другу, наличие совпадающих слогов и их расположение, число

словов в обозначениях, место совпадающих звуко сочетаний в составе обозначений, близость состава гласных, близость состава согласных, характер совпадающих частей обозначений, вхождение одного обозначения в другое, ударение.

Графическое сходство словесных обозначений в соответствии с пунктом 14.4.2.2 (б) Правил определяют по общему зрительному впечатлению, виду шрифта, графическому написанию с учетом характера букв, расположению букв по отношению друг к другу, алфавиту и цветовой гамме.

Смысловое сходство определяют на основании признаков, перечисленных в пункте 14.4.2.2 (в) Правил: 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, перечисленные в подпунктах (а) - (в) указанного пункта, могут учитываться как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях (пункт 14.4.2.2 (г) Правил).

В соответствии с пунктом 14.4.3 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному производителю. Для установления однородности товаров принимается во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное обозначение «ЦАРСКИЙ» представляет собой словесное обозначение, выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита.

В качестве сходных до степени смешения с заявленным обозначением в заключение по результатам экспертизы указаны:

- товарные знаки: «ЦАРСКАЯ» по свидетельству №133292 – (1), «ВОДКА ПО-ЦАРСКИ» по свидетельству №468573 – (2), «TZARSKAYA ЦАРСКАЯ» по международной регистрации №646414 – (3).

Относительно знака по международной регистрации (3) следует отметить, что на основании решения Роспатента от 16.10.2000 в предоставлении правовой охраны на территории Российской Федерации данному знаку было отказано. В этой связи анализ на сходство или несходство проводится только в отношении противопоставленных знаков (1, 2).



Противопоставленный товарный знак (1) представляет собой этикетку, в центре которой размещено стилизованное изображение Самсона, раздирающего пасть льва. Из пасти льва бьет фонтан. Вверху этикетки находится словесный элемент «ЦАРСКАЯ», а внизу волнистыми линиями изображена вода. На линиях написаны слова «минеральная вода». Слева от Самсона расположен текст: «Рекомендуется для лечения хронических гастритов с сохраненной повышенной и недостаточной секреторной функцией желудка, хронических колитов, хронических заболеваний печени и желчевыводящих путей, хронических панкреатитов», а справа: «минеральная лечебно-столовая вода Минерализация в г/л 4,2 -6,5 ТУ-9185-001-17373053-95 срок хранения 12 месяцев». Этикетка выполнена в белом, светло-желтом, красном, черном, синем и темно-синем цветовом сочетании.

Решением Роспатента от 12.09.2014 досрочно частично прекращена правовая охрана данного товарного знака, правовая охрана сохранена в отношении следующего перечня товаров 32 класса МКТУ «минеральные воды».

В противопоставленном знаке (1), представляющим собой этикетку, наиболее сильным элементом являются словесный элемент «ЦАРСКАЯ», так как остальные словесные элементы знака являются неохраняемыми, поскольку носят описательный характер.

Противопоставленный товарный знак (2) представляет собой словесное обозначение «ВОДКА ПО-ЦАРСКИ» (словесный элемент «ВОДКА» - неохраняемый), выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Правовая охрана знаку предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «водка».

В противопоставленном знаке (2), состоящим из охраноспособного и неохраноспособного элементов, наиболее сильным элементом является словесный элемент «ПО-ЦАРСКИ».

Фонетическое сходство словесных обозначений «ЦАРСКИЙ» заявленного обозначения и «ЦАРСКАЯ» противопоставленного знака (1) обусловлено совпадением большинства букв и звуков, находящихся в начале слов, исключение составляет лишь два конечных звуков (окончания слов), отличие которых не оказывает решающего влияния на восприятие этих слов в целом.

Фонетическое сходство словесных элементов «ЦАРСКИЙ» заявленного обозначения и «ПО-ЦАРСКИ» противопоставленного знака (2) обусловлено совпадением большинства звуков, расположенных в одинаковой последовательности, а также тем, что в сравниваемых словах ударение падает на один и тот же слог.

С точки зрения семантики заявленное обозначение и противопоставленные знаки (1, 2) следует признать сходными в силу сходства заложенных в обозначениях понятий, идей. Сравнимые обозначения будут вызывать у потребителя сходные смысловые ассоциации (царский – 1. Соотносящийся по значению с существительным царь, свойственный царю, 2. перен. Роскошный, богатый; по-царски – 1. Свойственно царю 2. перен. Роскошно, богато, см. Толковые словари на сайте <http://www.edudic.ru/search/>).

Что касается визуального признака сходства, то следует отметить, что исполнение заявленного обозначения и словесных элементов противопоставленных знаков (1, 2) буквами одно алфавита, а знака (2) стандартным шрифтом усиливает их сходство. Наличие в противопоставленном знаке (1) изобразительных элементов не влияет на вывод о сходстве обозначений в целом, поскольку ассоциирование обозначений друг с другом достигается за счет фонетически, семантически и визуально сходных словесных элементов, несущих в знаках основную индивидуализирующую нагрузку.

Сходство заявленного обозначения с наиболее сильными элементами противопоставленных знаков (1, 2) обуславливает вывод о сходстве сравниваемых обозначений в целом, несмотря на некоторые отличия.

Согласно дополнительным материалам к возражению, поступившим 27.11.2014, заявитель ограничил перечень заявленных товаров, в отношении которых

испрашивается регистрация товарного знака следующими товарами 32 класса МКТУ «пиво; квас, фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков» и товаров 33 класса МКТУ «напиток медовый [медовуха], водка».

В этой связи анализ однородности проводится в отношении уточненного перечня товаров (указанного выше).

Правовая охрана противопоставленному товарному знаку (1) предоставлена в отношении товаров 32 класса МКТУ «минеральные воды».

Правовая охрана противопоставленному знаку (2) предоставлена в отношении товаров 33 класса МКТУ «водка».

Сопоставляемые товары «квас, фруктовые напитки и фруктовые соки; сиропы и прочие составы для изготовления напитков», указанные в уточненном перечне, и товары «минеральные воды», указанные в перечне противопоставленного знака (1), однородны, поскольку относятся к одному виду товаров «безалкогольные напитки», имеют одно назначение, один круг потребителей, один рынок сбыта.

Сравнение товаров 32 класса МКТУ «пиво» и 33 класса МКТУ напитков медовый [медовуха], водка» уточненного перечня и товаров 33 класса МКТУ «водка» противопоставленного знака (2) с целью определения их однородности показало следующее.

Согласно подпункту 7 статьи 2 Закона №218-ФЗ от 18.07.2011 (ред. от 30.12.2012) «О внесении изменений в Федеральный закон «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции» (далее Закон - №218-ФЗ) под алкогольной продукцией понимается пищевая продукция, которая произведена с использованием или без использования этилового спирта, произведенного из пищевого сырья, и (или) спиртосодержащей пищевой продукции, с содержанием этилового спирта более 0,5 процента объема готовой продукции, за исключением пищевой продукции в соответствии с перечнем, установленным Правительством Российской Федерации. Алкогольная продукция подразделяется на такие виды, как спиртные напитки (в том числе водка), вино,

фруктовое вино, ликерное вино, игристое вино (шампанское), винные напитки, пиво и напитки, изготавливаемые на основе пива.

В соответствии с ГОСТом Р 52700-2006 «Напитки слабоалкогольные» напитки «Медовуха» относятся к слабоалкогольным напиткам. При этом согласно пункту 5.1.3 настоящего стандарта по физико-химическим показателям объемная доля этилового спирта слабоалкогольных напитков должна соответствовать следующей норме, а именно 1,2 – 9,0%.

С учетом изложенного, сопоставляемые товары однородны, поскольку они либо идентичны, либо относятся к одному виду товаров (алкогольные напитки), имеют одно назначение, также совпадает круг потребителей пива, медовухи и водки. Кроме того, пиво и водка имеют одинаковые условия сбыта (оптом и в розницу), а также общее место продажи.

Учитывая сходство заявленного обозначения с противопоставленными товарными знаками (1, 2) и однородность товаров уточненного перечня, заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Относительно приведенных в возражении прецедентов регистрации товарных знаков (свидетельства № 267178, № 131420, № 168248, № 415985) следует отметить то, что административный прецедент не является источником права в российской правовой системе. Каждый знак индивидуален, и возможность его регистрации рассматривается отдельно в зависимости от каждого конкретного случая с учетом всех обстоятельств дела.

Относительно ссылки заявителя на решение Роспатента от 17.05.2012 по заявке №2009732081, следует отметить, что делопроизводство по каждой заявке ведется отдельно с учетом всех обстоятельств дела.

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

отказать в удовлетворении возражения от 15.10.2014, оставить в силе решение Роспатента от 15.07.2014.