

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 12.07.2013, поданное ЗАО «Мясная галерея», г. Владимир (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011723814, при этом установила следующее.

Обозначение по заявке №2011723814 с приоритетом от 26.07.2011 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30 и услуг 43 классов МКТУ.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено словесное обозначение «хрустеры», выполненное стандартным шрифтом строчными буквами кириллицы.

Роспатентом 19.04.2013 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака. Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в отношении всех товаров по причине его несоответствия требованиям пунктов 1 и 6 статьи 1483 Кодекса.

Доводы, изложенные в заключении по результатам экспертизы, сводятся к тому, что заявленное обозначение не обладает различительной способностью, поскольку используется различными лицами для маркировки товаров и услуг, однородных заявленным (см. информацию из сети Интернет:

www.irecommend.ru/content/palochki-khrustyaschie-s-solyu-khrustery-oao-vladimirskii-khlebokombinat; <http://www.sozvezdie.com/=izhevsk=/planetchicken/index.htm>; <http://optlist.ru/2515>; <http://rik.pulscen.ru/products/imageview/10384194>).

Кроме того, заявленное обозначение сходно до степени смешения с товарными знаками «КРУСТЕР» (свидетельства №360446 с приоритетом от 08.08.2002 (срок действия регистрации продлен до 08.08.2017) и №369885 с приоритетом от 26.10.2007), зарегистрированными на имя компании ЧАРДИНС ЛИМИТЕД, Гр. Ксенопоулоу, 17, П.К. 3106, Лимассол, Кипр в отношении однородных товаров 29, 30 классов МКТУ.

В поступившем в Палату по патентным спорам возражении от 12.07.2013, заявитель выразил свое несогласие с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение нельзя отнести к обозначениям, не обладающим различительной способностью, поскольку оно не вошло во всеобщее употребление в качестве обозначения товара определенного вида;

- обозначение «хрустеры», согласно ссылкам экспертизы, используется для обозначения разных товаров – сухариков, хлебных палочек и куриных снежков;

- отсутствуют ссылки на толковые, технические и иные словари, которые могли бы свидетельствовать о том, что слово «хрустеры» используется в качестве специального термина или наименования товара различными специалистами торговли и производства, а также потребителями;

- заявленное обозначение «Хрустеры» и противопоставленные товарные знаки «Крустер» не могут быть признаны сходными до степени смешения, поскольку имеют разное смысловое значение (обозначение «Крустер» является полностью фантазийным, а заявленное обозначение «Хрустеры» образовано от слова «хруст»);

- в настоящее время ЗАО «Мясная галерея» уже выпускает товар «куриные крылышки хрустящие», которые в будущем планируется отнести к линейке товаров «Хрустеры».

Принимая во внимание изложенное, заявитель просит отменить решение Роспатента и зарегистрировать товарный знак по заявке №2011723814.

Изучив материалы дела, Палата по патентным спорам считает доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты (26.07.2011) поступления заявки №2011723814 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденные приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 за №4322, вступившие в силу 10.05.2003 (далее - Правила).

Согласно положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, вошедших во всеобщее употребление для обозначения товаров определенного вида; являющихся общепринятыми символами и терминами; 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 доминирующее положение.

Положения настоящего пункта не применяются в отношении обозначений, которые приобрели различительную способность в результате их использования.

В соответствии с пунктом 2.3.1 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, могут относиться, в частности, обозначения, представляющие собой отдельные буквы, цифры, не имеющие характерного графического исполнения, сочетания букв, не имеющие словесного характера; линии, простые геометрические фигуры, а также их сочетания, не образующие композиций, дающих качественно иной уровень восприятия, отличный от восприятия отдельных входящих в них элементов.

Согласно пункту 2.3.2.2 Правил к общепринятым терминам относятся лексические единицы, характерные для конкретных областей науки и техники.

В соответствии с положениями пункта 2.3.2.3 Правил к обозначениям, характеризующим товары, относятся, в частности, простые наименования товаров; обозначения категории качества товаров; указание свойств товаров (в том числе носящие хвалебный характер); указания материала или состава сырья; указания веса, объема, цены товаров; даты производства товаров; данные по истории создания производства; видовые наименования предприятий; адреса изготовителей товаров и посреднических фирм; обозначения, состоящие частично или полностью из географических названий, которые могут быть восприняты как указания на место нахождения изготовителя товара.

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.

Регистрация в качестве товарного знака в отношении однородных товаров обозначения, сходного до степени смешения с товарными знаками других лиц, допускается только с согласия правообладателей.

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.

В соответствии с положениями пункта 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями; с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

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

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 принимаются во внимание род (вид) товаров, их назначение, вид материала, из которого они изготовлены, условия сбыта товаров, круг потребителей и другие признаки.

Заявленное словесное обозначение «хрустеры» по заявке №2011723814 выполнено стандартным шрифтом строчными буквами кириллицы. Регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении товаров и услуг 29, 30, 43 классов МКТУ.

Доводы экспертизы в части несоответствия заявленного обозначения положениям пункта 1 статьи 1483 Кодекса основаны на том, что обозначение «хрустеры» используется разными лицами для маркировки однородных товаров и услуг согласно сети Интернет.

Однако, из сведений, приведенных на сайтах www.irecommend.ru, <http://www.sozvezdie.com>, <http://optlist.ru>, <http://rik.pulscen.ru>, не усматривается, что слово «хрустеры» воспринимается потребителем в качестве описательного обозначения конкретного товара, используемого разными производителями. Так, на указанных Интернет-ресурсах обозначение «хрустеры» упоминается как название таких товаров как сухарики, палочки хрустящие с солью и изделия из курицы, при этом отсутствует исчерпывающая информация как о производителе товаров, так и о самом товаре, длительности его производства, месте распространения. При указанных обстоятельствах у коллегии палаты по патентным спорам нет оснований для вывода о том, что слово «хрустеры» воспринимается потребителем в качестве описательного обозначения конкретного вида товара, используемого разными производителями, а не в качестве средства индивидуализации. В свою очередь слово «хрустеры» не имеет смыслового значения, отсутствует в словарях русского языка, в связи с чем воспринимается в качестве фантазийного обозначения по отношению к товарам и услугам 29, 30, 43 классов МКТУ.

Таким образом, доводы экспертизы о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 1 статьи 1483 являются неправомерными.

В то же время, решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011723814 основано на наличии сходных до степени смешения товарных знаков «КРУСТЕР» по свидетельствам №360446 [1], №369885 [2] с более ранними приоритетами, права на которые принадлежат иному лицу.

Противопоставленный товарный знак «КРУСТЕР» по свидетельству №360446 [1] является словесным, выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами кириллицы. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №369885 является комбинированным, включает в свой состав словесный элемент «крустер», выполненный оригинальным шрифтом строчными буквами кириллицы, и изобразительные элементы в виде абстрактной геометрической фигуры, круга и расположенных на его фоне двух сухариков. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении товаров и услуг 29, 30, 35 классов МКТУ.

При сравнительном анализе заявленного обозначения «хрустеры» и противопоставленных товарных знаков «Крустер» [1], «крустер» [2] установлено следующее.

В сравниваемых обозначениях «хрустеры» и «Крустер» [1], «крустер» [2] совпадают большинство букв, входящих в их состав (шесть из восьми), близок состав звуков (совпадают шесть из восьми звуков, близки по звучанию начальные звуки [х] и [к]), ударение в сравниваемых обозначениях падает на первый слог. В этой связи можно сделать вывод о фонетическом сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков.

Сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков усиливается за счет использованием при их написании букв кириллицы.

Рядовым потребителем обозначения «хрустеры», «Крустер» [1], «крустер» [2] будут восприниматься в качестве фантазийных. В силу отсутствия смыслового значения у слов «хрустеры», «Крустер» [1], «крустер» [2] их сравнение по семантическому критерию сходства не может быть проведено, что усиливает значение фонетического критерия.

Перечни товаров 29, 30 классов МКТУ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков включает либо идентичные товары, либо однородные товары, которые соотносятся друг с другом как род/вид, что заявителем не оспаривается.

Таким образом, принимая во внимание фонетическое сходство заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1], [2], а также однородность товаров 29, 30 классов МКТУ, для которых они предназначены, можно сделать вывод об их ассоциировании друг с другом в целом, несмотря на отдельные различия.

Вместе с тем у коллегии палаты по патентным спорам нет оснований для вывода об однородности услуг 35 и 43 классов МКТУ противопоставленных товарных знаков и заявленного обозначения, поскольку эти услуги относятся к разным сферам деятельности. Так, противопоставленные товарные знаки зарегистрированы в отношении услуг, связанных с продвижением товаров и их реализацией (услуги магазинов), а предоставление правовой охраны товарному знаку по заявке №2011723814 испрашивается в отношении услуг, связанных с общественным питанием (ресторанный бизнес) и обеспечением временного проживания (гостиничный бизнес).

Все вышеизложенное обуславливает правомерность доводов экспертизы, изложенных в решении Роспатента от 19.04.2013, о несоответствии заявленного обозначения положениям пункта 6 статьи 1483 Кодекса только в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.

Принимая во внимание все вышеизложенное, коллегии Палаты по патентным спорам пришла к выводу:

удовлетворить возражение от 12.07.2013, отменить решение Роспатента от 19.04.2013 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2011723814.