Приложение к решению Федеральной службы
по интеллектуальной собственности

**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 11.06.2013 на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности от 22.02.2013 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2011717505/50, поданное Открытым акционерным обществом «Маслодельный завод «Седельниковский», Омская область, с. Седельниково (далее — заявитель), при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке №2011717505/50 с приоритетом от 03.06.2011 заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ, указанных в перечне.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявляется комбинированное обозначение в виде круга, в нижней части которого расположено словосочетание «Сливочный букет», выполненное оригинальным шрифтом буквами русского алфавита и изобразительного элемента в виде стилизованного изображения коровы с цветочным венком на голове в окружении цветов и пшеничных колосьев. Знак выполнен в белом, голубом, синем, темно-синем, фиолетовым, желтом, оранжевом, охристом, коричневом, темно-коричневом, розовом, красно-малиновом, салатовом, зеленом цветовом сочетании.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности принято решение от 22.02.2013 об отказе в государственной регистрации товарного знака (далее – решение Роспатента) в отношении заявленных товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ. Основанием для принятия решения являлось заключение по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ на основании пункта 6 статьи 1483 Кодекса. Указанное обосновывается тем, что в отношении данных товаров и услуг заявленное обозначение сходно до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя других лиц товарными знаками:

- с комбинированным товарным знаком со словесным элементом «Букет» по свидетельству №148991 с приоритетом от 19.01.1995 в отношении однородных товаров 30 класса МКТУ [1];

- с комбинированным товарным знаком со словесным элементом «Букет» по свидетельству №205827 с приоритетом от 15.11.1999 в отношении однородных товаров 29, 30 классов МКТУ [2];

- с комбинированным товарным знаком со словесным элементом «Букет» по свидетельству №212149 с приоритетом от 12.05.2000 в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ [3];

- с товарным знаком «Букет» по свидетельству №270556 с приоритетом от 19.12.2002 в отношении однородных товаров 29 класса МКТУ [4];

- с комбинированным товарным знаком со словесным элементом «БУКЕТ» по свидетельству №440283 с приоритетом от 02.10.2009 в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ [5].

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

- заявленное комбинированное обозначение со словесным элементом "Сливочный букет" семантически не сходно до степени смешения с противопоставляемыми товарными знаками, поскольку является словосочетанием с фантазийной семантикой, тогда как словесные элементы товарных знаков являются одиночными словами с конкретным значением;
- заявитель, являясь производителем молочной продукции, в том числе сливочного масла, вкладывает в обозначение определенный смысл, собирательный образ, которые вызывает положительные эмоции у потребителя, так как фантазийный окрас словосочетанию "Сливочный букет" придает прилагательное "Сливочный", вызывая ассоциации с вкусовыми качествами;
- заявленное и противопоставленные обозначения состоят из разного количества слов, слогов, букв и звуков. В заявленном обозначении на первом месте находится словесный элемент «Сливочный», что обеспечивает значительное отличие фонетики обозначения «Сливочный букет» от фонетики противопоставленных товарных знаков;
- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки графически совершенно различны, поскольку содержат разные изобразительные элементы, кроме того, противопоставленный товарный знак по свидетельствам № 270556 является словесным. Словесные элементы, входящие в состав анализируемых

знаков выполнены разными видами шрифтов, а также имеют разную цветовую гамму;

- заявитель начал использовать комбинированное обозначение со словесным элементом "Сливочный букет" с начала 2010 г., то есть задолго до подачи заявки. Заявитель осуществляет деятельность по выпуску молочной продукции с 1993 года и завоевал большую популярность среди российских потребителей;
- товары и услуги с заявленным обозначением "Сливочный букет" пользуются большим спросом среди потребителей, приобрели высокую различительную способность и устойчиво ассоциируются у партнеров и потребителей с именем ОАО "Маслодельный завод "Седельниковский".

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, выразило просьбу об отмене решения Роспатента от 22.02.2013 и регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ.

Изучив материалы дела, палата по патентным спорам пришла к следующему выводу.

С учетом даты (03.06.2011) 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. 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 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.

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 в виде круга, в нижней части которого расположено словосочетание «Сливочный букет», выполненное оригинальным шрифтом буквами русского алфавита и изобразительного элемента, занимающего центральное положение в знаке, в виде стилизованного изображения коровы с цветочным венком на голове в окружении цветов и пшеничных колосьев. Знак выполнен в белом, голубом, синем, темно-синем, фиолетовым, желтом, оранжевом, охристом, коричневом, темно-коричневом, розовом, красно-малиновом, салатовом, зеленом цветовом сочетании. Правовая охрана испрашивается в отношении товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ.

Противопоставленный знак [1] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из стилизованной рамки в виде овала, в центре которой расположен словесный элемент «Букет», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в частности, в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный знак [2] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из стилизованной рамки в виде овала, в центре которой расположен словесный элемент «Букет», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита и изобразительного элемента в виде стилизованного цветка. Знак выполнен в черном, белом, красном цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена, в частности, в отношении товаров 29, 30 классов МКТУ.

Противопоставленный знак [3] представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из стилизованного изображения бокала, на который нанесен словесный элемент «Букет», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в частности, в отношении услуг 35 класса МКТУ.

Противопоставленный знак [4] представляет собой словесное обозначение «Букет», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита. Правовая охрана предоставлена, в частности, в отношении товаров 29 класса МКТУ.

Противопоставленный знак [5] представляет собой комбинированное обозначение, содержащее словесный элемент «БУКЕТ», выполненный оригинальным шрифтом буквами русского алфавита и изобразительный элемент в виде стилизованного цветка. Знак выполнен в черном, синем, зеленом, оранжевом, фиолетовом, красном цветовом сочетании. Правовая охрана предоставлена, в частности, в отношении услуг 35 класса МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-5] показал, что данные знаки включают в себя фонетически и семантически тождественный элемент «Букет». Однако, указанное обстоятельство не свидетельствует о сходстве сравниваемых товарных знаков в целом.

Данный вывод основывается на том, что в состав заявленного обозначения входит словесный элемент «Сливочный», придающий ему отличные от противопоставленных товарных знаков звучание и смысловую окраску.

Действительно, сравниваемые знаки не совпадают по большинству признаков фонетического сходства: имеют разное количество слов, слогов, разное количество букв. Наличие в заявленном обозначении словесного элемента «Сливочный» значительно увеличивает длину словесной части анализируемого обозначения и обусловливает существенную роль в восприятии обозначений в целом, заостряя внимание потребителя на ином фонетическом звучании анализируемого обозначения по сравнению с обычным словом «букет». Кроме того, слово «Сливочный» в заявленном обозначении занимает начальное положение, которое в первую очередь привлекает к себе внимание потребителя. Следовательно, сходство сравниваемых знаков, по фонетическому критерию сходства словесных обозначений отсутствует.

Смысловое отличие сравниваемых обозначений также обусловлено присутствием в заявленном обозначении элемента «Сливочный» («Сливочный» прилаг. к сливки в 1 знач. Сливочный вкус. 2. Приготовленный из сливок (напр. сливочное масло, сливочное мороженое)), который придает словесному элементу «букет» особый фантазийный смысл.

Сравниваемые товарные знаки различаются и визуально, поскольку в заявленном обозначении доминирующее положение занимают изобразительные элементы, которые выполнены в оригинальной графической манере, акцентирующие на себе внимание потребителя, в то время как словосочетание «Сливочный букет» является второстепенным с точки зрения его пространственного значения.

Кроме того, необходимо указать, что само по себе присутствие элемента «Букет» в каком-либо товарном знаке в отношении товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ не может служить основанием для отнесения его к какому-либо конкретному правообладателю, так как в отношении товаров 29 и 30 класса МКТУ существуют знаки разных владельцев,

содержащие словесный элемент «Букет» - «Кокосовий букет» (св-во № 218253, владелец Акционерное общество закрытого типа "Харьковская бисквитная фабрика"); «ЗВЕЗДНЫЙ БУКЕТ» (св-во № 205949, владелец Закрытое акционерное общество "Кондитерская фабрика им. К.Самойловой" ("Красный Октябрь"), Санкт-Петербург); «БУКЕТ ЦВЕТОВ» (св-во № 243798, владелец Закрытое акционерное общество "Хлебокомбинат "ПЕКО", Москва); «БУКЕТ АРОМАТОВ» (св-во № 211660, владелец Общество с ограниченной ответственностью "Самех Трейд", Москва); «ОВОЩНОЙ БУКЕТ» (св-во № 209706, владелец Общество с ограниченной ответственностью "Самех Трейд", Москва); «Тропический букет» (св-во № 346009, владелец Акционерное общество закрытого типа "Харьковская бисквитная фабрика", г. Харьков); «БУКЕТ ЧУВАШИИ», (св-во №379141, владелец Открытое акционерное общество "Чебоксарская пивоваренная фирма "Букет Чувашии", Чувашская республика, г. Чебоксары); «Букет юга» (св-во №184091, владелец Общество с ограниченной ответственностью "Интел", Москва); «БУКЕТ АЗЕРБАЙДЖАНА» (св-во №328779, владелец СП "Мосазервинзавод", г. Баку) и др.

Таким образом, сопоставляемые знаки не являются сходными до степени их смешения в отношении однородных товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ.

В отношении же однородности товаров следует отметить, что соответствующие товары 29, 30 и услуги 35 классов МКТУ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков однородны в силу совпадения по виду, назначению, кругу потребителей и условиям реализации.

Таким образом, основания для вывода о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса в отношении заявленного перечня товаров 29, 30 и услуг 35 классов МКТУ отсутствуют.

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

**удовлетворить возражение от 11.06.2013, отменить решение Роспатента от 22.02.2013 и зарегистрировать товарный знак по заявке№2011717505.**