

Палата по патентным спорам в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации, введенной в действие с 01.01.2008 Федеральным законом от 18.12.2006 №231-ФЗ, и в соответствии с 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, регистрационный №4520 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение от 01.12.2008, поданное Обществом с ограниченной ответственностью «Крафт Фудс Рус», г. Покров (далее – заявитель), против предоставления правовой охраны словесному товарному знаку «БАРХАТ НОЧИ» по свидетельству №351341, при этом установлено следующее.

Оспариваемый товарный знак «БАРХАТ НОЧИ» по заявке №2007703021/50 с приоритетом от 07.02.2007 зарегистрирован 28.05.2008 в Государственном реестре товарных знаков и знаков обслуживания Российской Федерации за №351341 на имя Закрытого акционерного общества «АВК», г. Донецк (далее – правообладатель) в отношении товаров 30 класса МКТУ, а именно: «бисквиты; вафли; изделия макаронные; изделия кондитерские; крекеры; карамели; конфеты; леденцы; мармелад [кондитерские изделия]; мороженое; мороженое фруктовое; мюсли; мука; продукты зерновые; продукты мучные; пряники; пастилки [кондитерские изделия]; печенье; помадки [кондитерские изделия]; сладости; сухарики; шоколад».

В соответствии с описанием, приведенным в заявке, оспариваемый товарный знак представляет собой «словесный знак, который состоит из словосочетания, выполненного на русском языке, буквами стандартного шрифта. Обозначение имеет фантазийное, искусственное происхождение и по отношению к заявленным товарам нейтрально».

В Палату по патентным спорам поступило возражение от 01.12.2008 против предоставления правовой охраны товарному знаку по свидетельству № 351341 в отношении части товаров 30 класса МКТУ, мотивированное несоответствием произведенной регистрации требованиям пункта 1 статьи 7 Закона Российской Федерации от 23.09.1992 № 3520-1 «О товарных знаках, знаках обслуживания и наименованиях мест происхождения товаров»,

введенного в действие 17.10.1992, с изменениями и дополнениями, внесенными Федеральным законом от 11.12.2002 №166-ФЗ (далее – Закон).

Доводы возражения сводятся к следующему:

- оспариваемый товарный знак является сходным до степени смешения с серией товарных знаков, включающих слово «БАРХАТ», а именно: товарными знаками «ЧЕРНЫЙ БАРХАТ», «КРАСНЫЙ БАРХАТ», «СИНИЙ БАРХАТ», «БАРХАТ», «ЛЮБИМЫЙ БАРХАТ», «БРОНЗОВЫЙ БАРХАТ BRONZOVIY BARKHAT», «СЕРЕБРЯННЫЙ БАРХАТ SEREBRYANIY BARKHAT», «ВИШНЕВЫЙ БАРХАТ» по свидетельствам №№179379, 210635, 185685, 210632, 183546, 210628, 274610, 267858, 325923, 341835, 257114;
- в словосочетаниях «ЧЕРНЫЙ БАРХАТ», «КРАСНЫЙ БАРХАТ», «СИНИЙ БАРХАТ», «ЛЮБИМЫЙ БАРХАТ», «БРОНЗОВЫЙ БАРХАТ BRONZOVIY BARKHAT», «СЕРЕБРЯННЫЙ БАРХАТ SEREBRYANIY BARKHAT», «ВИШНЕВЫЙ БАРХАТ» и в оспариваемом знаке «БАРХАТ НОЧИ» доминирующее положение занимает существительное «БАРХАТ», которое является сильным элементом;
- фонетическое вхождение слова «БАРХАТ» в рассматриваемые обозначения свидетельствует об их звуковом сходстве;
- оспариваемое обозначение «БАРХАТ НОЧИ» будет восприниматься потребителями как вариант из серии знаков ООО «Крафт Фудс Рус», включающих слово «БАРХАТ»;
- оспариваемый товарный знак «БАРХАТ НОЧИ» сходен до степени смешения с товарными знаками «ЧЕРНЫЙ БАРХАТ», «КРАСНЫЙ БАРХАТ», «СИНИЙ БАРХАТ», «ЛЮБИМЫЙ БАРХАТ», «БРОНЗОВЫЙ БАРХАТ BRONZOVIY BARKHAT», «СЕРЕБРЯННЫЙ БАРХАТ SEREBRYANIY BARKHAT», «ВИШНЕВЫЙ БАРХАТ» по семантическому признаку;
- слово «ночь» ассоциируется с прилагательными «черная», «синяя», «темная», что усиливает сходство оспариваемого товарного знака с указанной серией товарных знаков;
- товары, в отношении которых предоставлена правовая охрана

оспариваемому товарному знаку, и товары противопоставленных регистраций являются однородными, так как принадлежат к одним и тем же родовым группам, имеют общие область и цель применения, условия и места реализации, круг потенциальных потребителей.

На основании изложенного лицо, подавшее возражение, просит удовлетворить возражение и признать правовую охрану товарного знака по свидетельству № 351341 недействительной в отношении части товаров 30 класса МКТУ.

К возражению были представлены публикации товарных знаков по свидетельствам №№179379, 210635, 185685, 210632, 183546, 210628, 274610, 267858, 325923, 341835, 257114.

Правообладателем 04.04.2008 был представлен отзыв, доводы которого сводятся к следующему:

- оспариваемое обозначение и противопоставленные товарные знаки содержат в своем составе фонетически и семантически близкий элемент «БАРХАТ», однако это не свидетельствует о сходстве сравниваемых обозначений в целом;
- в оспариваемом обозначении существительные «БАРХАТ» и «НОЧЬ» существуют на паритетных началах, в то время как в противопоставленных товарных знаках слово «БАРХАТ» используется в паре с прилагательными, указывающими на цветовую гамму;
- слово «БАРХАТ» имеет два значения: основное, определяющее вид ткани, и переносное, применяемое для описания чего-то мягкого и нежного;
- словосочетания «ЧЕРНЫЙ БАРХАТ», «КРАСНЫЙ БАРХАТ», «СИНИЙ БАРХАТ», «БРОНЗОВЫЙ БАРХАТ», «СЕРЕБРЯННЫЙ БАРХАТ», «ВИШНЕВЫЙ БАРХАТ» наталкивают на мысль о ткани определенного цвета и качества;
- в словосочетании «БАРХАТ НОЧИ» выделяется не слово «БАРХАТ», как ворсистая ткань, а неопределенное мягкое состояние;
- логическое ударение в заявленном словосочетании падает на слово

«НОЧЬ», в то время как слово «БАРХАТ» является зависимым словом, указывающим на свойства предмета;

- слова, входящие в словосочетание «БАРХАТ НОЧИ», связаны грамматически и семантически, поэтому словосочетание следует анализировать в целом, а не слова по отдельности;
- оспариваемое обозначение и противопоставленные знаки не являются сходными до степени смешения по фонетическому и графическому факторам сходства;
- в силу отсутствия сходства до степени смешения между оспариваемым и противопоставленными знаками, анализ однородности товаров и услуг не является актуальным;
- продукция правообладателя, маркированная товарным знаком «БАРХАТ НОЧИ», приобрела различительную способность вследствие длительного использования.

К отзыву на возражение правообладателем представлены следующие материалы:

- копии международных сертификатов качества ISO 9001: 2000, выданных ЗАО «АВК», г. Донецк, АО «Кондитерская фабрика «А.В.К.», г. Донецк, ЗАО «Кондитерская фабрика «А.В.К.», г. Днепропетровск, ЗАО «Кондитерская фабрика «А.В.К.», г. Луганск на 4 л. [1];
- копия выписки из внутреннего управленческого отчета по Компании «АВК» за 2008 год об объемах производства по плану (на 1 л. в 1 экз.) [2];
- копия справки об объемах производства по плану за 2008 год, выраженные в валюте Украины, пересчитанные в доллары США и российские рубли (на 1 л. в 1 экз.) [3];
- копия выписки из внутреннего управленческого отчета по Компании «АВК» за 2007 год об объемах производства по плану (на 1 л. в 1 экз.) [4];
- копия справки об объемах производства по плану за 2007 год, выраженные в валюте Украины, пересчитанные в доллары США и российские рубли (на 1 л. в 1 экз.) [5];
-

- копия выписки из внутреннего управленческого отчета по Компании АВК за 2008 год об объемах производства по факту (на 1 л. в 1 экз.) [6];
- копия справки об объемах производства по факту за 2008 год, выраженные в валюте Украины, пересчитанные в доллары США и российские рубли (на 1 л. в 1 экз.) [7];
- копия выписки из внутреннего управленческого отчета по Компании АВК за 2007 год об объемах производства по факту (на 1 л. в 1 экз.) [8];
- копия справки об объемах производства по факту за 2007 год, выраженные в валюте Украины, пересчитанные в доллары США и российские рубли (на 1 л. в 1 экз.) [9];
- копия выписки из внутреннего управленческого отчета по Компании АВК за 2008 год об объемах отгрузки готовой продукции, в том числе на экспорт, по факту (на 1 л. в 1 экз.) [10];
- копия справки об объемах отгрузки готовой продукции за 2008 год, в том числе на экспорт, по факту, выраженные в валюте Украины, пересчитанные в доллары США и российские рубли (на 1 л. в 1 экз.) [11];
- копия выписки из внутреннего управленческого отчета по Компании АВК за 2007 год об объемах отгрузки готовой продукции, в том числе на экспорт, по факту (на 1 л. в 1 экз.) [12];
- копия справки об объемах отгрузки готовой продукции за 2007 год, в том числе на экспорт, по факту, выраженные в валюте Украины, пересчитанные в доллары США и российские рубли (на 1 л. в 1 экз.) [13];
- копии дипломов и наград международных выставок, конференций, ярмарок и презентаций (на 1 л. по 1 экз.) [14];
- копия решения Апелляционной палаты Государственного

Департамента интеллектуальной собственности о признании «АВК» хорошо известной торговой маркой в Украине от 3 ноября 2008 года № 243 (на украинском языке) на 12 л. в 1 экз. [15];

- нотариально заверенный перевод на русский язык решения Апелляционной палаты Государственного Департамента интеллектуальной собственности о признании «АВК» хорошо известной торговой маркой в Украине от 3 ноября 2008 года № 243 (на 14 л. в 1 экз.) [16];
- копия справки о затратах Компании «АВК» в 2007 и 2008 году на продвижение брендов Компании в прессе и на телевидении (на 3 л. в 1 экз.) [17];
- копия справки о затратах Компании «АВК», понесенных при введении в хозяйственный оборот продукции под торговой маркой «Бархат ночи» (на 1 л. в 1 экз.) [18];
- образец края упаковки шоколадного батончика «Бархат ночи» (на 1 л. в 1 экз.) [19];
- копия контракта № 15/R от 02.12.03 (на 6 стр. в 1 экз.) [20];
- копия спецификации № 84 от 12.01.09 (на 3 стр. в 1 экз.) [21];
- копия акта приема-передачи выполненных работ по контракту № 15/R от 02.12.03 (на 2 стр. в 1 экз.) [22];
- копия договора № ПП/2008 от 01.03.08 (на 7 стр. в 1 экз.) [23];
- копия спецификации № 27 от 12.12.2008 к договору № ПП/2008 от 01.03.2008 на изготовление полиграфической продукции для ЗАО «АВК» - края коробки «Бархат ночи» (на 1 л. 1 экз.) [24];
- копия счет - фактуры № 32 от 15.01.2009 г. (на 1 л. в 1 экз.) [25];
- копия счет - фактуры № 27 от 15.01.2009 г. (на 1 л. в 1 экз.) [26];

- копия счет - фактуры № 18 от 14.01.2009 г. (на 1 л. в 1 экз.) [27];
- копия расходной накладной № 32 от 15.01.2009 (на 1 л. в 1 экз.) [28];
- копия расходной накладной № 18 от 14.01.2009 (на 1 л. в 1 экз.) [29];
- копия расходной накладной № 27 от 15.01.2009 (на 1 л. в 1 экз.) [30].

На основании изложенного, правообладатель просит отказать в удовлетворении возражения от 01.12.2008 и оставить в силе решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности, патентам и товарным знакам от 21.03.2008 о государственной регистрации товарного знака и основанного на нем признания исключительного права на товарный знак «БАРХАТ НОЧИ» по свидетельству №351341 в отношении товаров 30 класса МКТУ.

На заседании коллегии, состоявшемся 13.04.2009, лицо, подавшее возражение, представило ответ на отзыв правообладателя, доводы которого сводятся к следующему:

- грамматически некорректно заменять существительное прилагательным, поэтому, даже заменяя слово «БАРХАТ» словом в переносном значении, можно сделать вывод, что слово «БАРХАТ» главное в сочетании «БАРХАТ НОЧИ»;
- представленные правообладателем документы, подтверждающие приобретенную различительную способность оспариваемого товарного знака, не могут быть приняты во внимание, поскольку относятся к Украине;
- решением Палаты по патентным спорам от 28.08.2008 была частично признана недействительной правовая охрана товарного знака «ЗОЛОТОЙ БАРХАТ» по свидетельству №309629.

К ответу на отзыв на возражение правообладателя представлены следующие материалы:

- копия каталога продукции ЗАО «АВК» [1];

- копия решения ППС от 28.08.2008 [2];
- копия Протокола заседания от 12.02.2009 [3];
- копия письма ООО «Крафт Фудс Рус» [4].

Изучив материалы дела и заслушав участников рассмотрения, Палата по патентным спорам находит доводы, изложенные в возражении, неубедительными.

С учетом даты приоритета (07.02.2007) заявки №2007703021/50 на регистрацию товарного знака правовая база для оценки его охраноспособности включает вышеуказанный Закон и Правила составления, подачи и рассмотрения заявки на регистрацию товарного знака и знака обслуживания, утвержденных Приказом Роспатента №32 от 05.03.2003, зарегистрированным Минюстом России 25.03.2003 № 4322 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 1 статьи 7 Закона не могут быть зарегистрированы в качестве товарных знаков обозначения, тождественные или сходные до степени их смешения, в частности, с товарными знаками других лиц, охраняемыми в Российской Федерации в отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 14.4.2 Правил обозначение признается 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;
- 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) настоящих Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 14.4.2.2 Правил словесные обозначения сравниваются:

- со словесными обозначениями;
- с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

В соответствии с пунктом 14.4.2.3 Правил изобразительные и объемные обозначения сравниваются:

- с изобразительными обозначениями;
- с объемными обозначениями;
- с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят изобразительные или объемные элементы.

Сходство словесных обозначений может быть звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим).

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

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 пунктах 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 учитывается 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.

Оспариваемый товарный знак «БАРХАТ НОЧИ» по свидетельству №351341 является словесным и выполнен стандартным шрифтом буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [1] по свидетельству №179379 является словесным, представляет собой словосочетание «Черный бархат», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [2] по свидетельству №210635 представляет собой комбинированное обозначение, изобразительный элемент которого представляет собой черный прямоугольник, в левой части

которого расположена композиция, включающая в себя изображение трех красных роз, наполненного жидкостью бокала и трех конфет на серебряном блюде. Словесный элемент знака представляет собой словосочетание «Черный бархат», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита желтого цвета. Неохраняемыми элементами являются слова «Покров», «200 г», «шоколадные конфеты с коньяком». Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [3] по свидетельству №185685 является словесным, представляет собой словосочетание «Красный Бархат», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [4] по свидетельству №210632 представляет собой комбинированное обозначение, изобразительный элемент которого представляет собой красный прямоугольник, в левой части которого расположена композиция, включающая в себя изображение букета цветов, наполненного жидкостью бокала и четырех конфет на блюде. Словесный элемент знака представляет собой словосочетание «Красный бархат», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита желтого цвета. Неохраняемыми элементами являются все буквы, цифры, слова, кроме словосочетания «Красный бархат». Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [5] по свидетельству №183546 является словесным, представляет собой словосочетание «Синий Бархат», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана предоставлена, в том числе, в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [6] по свидетельству №210628 представляет собой комбинированное обозначение, изобразительный элемент которого представляет собой синий прямоугольник, в левой части

которого расположена композиция, включающая в себя изображение белых лилий и ирисов, наполненного жидкостью бокала и четырех конфет на серебряном блюде. Словесный элемент знака представляет собой словосочетание «Синий бархат», выполненное стандартным шрифтом буквами русского алфавита желтого цвета. Неохраняемыми элементами являются все буквы, цифры, слова, кроме словосочетания «Синий бархат». Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [7] по свидетельству №274610 является словесным, представляет собой слово «БАРХАТ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [8] по свидетельству №267858 является словесным, представляет собой словосочетание «ЛЮБИМЫЙ БАРХАТ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [9] по свидетельству №325923 является словесным, состоит из словосочетания «БРОНЗОВЫЙ БАРХАТ», выполненного заглавными буквами русского алфавита черного цвета, и словосочетания «BRONZOVIY BARKHAT», выполненного заглавными буквами латинского алфавита черного цвета. Словосочетание «BRONZOVIY BARKHAT» расположено под словосочетанием «БРОНЗОВЫЙ БАРХАТ». Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [10] по свидетельству №341835 является словесным, состоит из словосочетания «СЕРЕБРЯННЫЙ БАРХАТ», выполненного заглавными буквами русского алфавита черного цвета, и словосочетания «SEREBRYANIY BARKHAT», выполненного заглавными буквами латинского алфавита черного цвета. Словосочетание «SEREBRYANIY BARKHAT» расположено под словосочетанием

«СЕРЕБРЯННЫЙ БАРХАТ». Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак [11] по свидетельству №257114 является словесным, представляет собой словосочетание «ВИШНЕВЫЙ БАРХАТ», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита черного цвета. Правовая охрана предоставлена в отношении товаров 30 класса МКТУ.

Сравнительный анализ оспариваемого обозначения и противопоставленных товарных знаков [1-11] показал следующее.

Противопоставленные знаки [1-11] представляют собой серию знаков, принадлежащих одному лицу и объединенных словесным элементом «БАРХАТ», на который падает логическое ударение и который выполняет основную индивидуализирующую функцию знаков. Оспариваемое обозначение также содержит в своем составе словесный элемент «БАРХАТ», фонетически тождественный словесному элементу, положенному в основу серии противопоставленных товарных знаков, что фонетически сближает сопоставляемые знаки [1-11]. Однако данное обстоятельство не свидетельствует о сходстве сравниваемых обозначений в целом по следующим причинам.

Слово «БАРХАТ» представляет собой словесный элемент русского языка. Семантика слова «БАРХАТ» определяется лексическим значением данного слова. Согласно Новому толково-словообразовательному словарю русского языка Т. Ф. Ефремовой слово «бархат» имеет следующие значения: 1) а) Ткань - обычно шелковая - с густым мягким коротким ворсом на лицевой стороне. б) разг. Одежда, изделия из такой ткани. 2) перен. То, что мягкостью, нежностью или густотой цвета напоминает такую ткань.

В противопоставленных товарных знаках [1-11] существительное «БАРХАТ» употребляется в прямом значении. Прилагательные «ЧЕРНЫЙ», «КРАСНЫЙ», «СИНИЙ», «БРОНЗОВЫЙ», «СЕРЕБРЯННЫЙ», «ВИШНЕВЫЙ», «ЛЮБИМЫЙ» в синтаксическом и грамматическом

отношении зависят от существительного и определяют его, обозначая качества и свойства бархата. Так, прилагательные «ЧЕРНЫЙ», «КРАСНЫЙ», «СИНИЙ», «БРОНЗОВЫЙ», «СЕРЕБРЯННЫЙ», «ВИШНЕВЫЙ» указывают на цветовой оттенок ткани. В свою очередь прилагательное «ЛЮБИМЫЙ» указывает на предпочтение данного предмета остальным. Таким образом, в противопоставленных знаках слово «БАРХАТ» является определяющей частью речи, выражающей основное значение слова.

В оспариваемом обозначении словесный элемент «БАРХАТ» также занимает определяющее положение в словосочетании, а слово «НОЧЬ» является зависимым и выполняет функцию приложения по отношению к существительному. Однако следует отметить, что слова, входящие в словосочетание «БАРХАТ НОЧИ», связаны грамматически и семантически с образованием единой смысловой конструкции, поэтому анализировать следует не слова по отдельности, а словосочетание в целом.

В словосочетании «БАРХАТ НОЧИ» определяющее существительное «БАРХАТ» синтаксически ведет себя как прилагательное, указывая на определенное состояние и вызывающее определенный красочный образ, придавая выражению в целом определенную экспрессивную тональность. Поскольку слово «БАРХАТ» используется в переносном значении, выражение «БАРХАТ НОЧИ» приобретает новое значение и смысловой оттенок, тем самым заставляя воспринимать словосочетание с необычной точки зрения («мягкость ночи»). Выполнение словосочетаний буквами русского алфавита обуславливает легкость их прочтения и понимания средним российским потребителем.

Из вышеизложенного следует вывод о том, что оспариваемое обозначение и противопоставленные знаки [1-11] несут различную смысловую нагрузку, так как порождают различные восприятия и образы, что обуславливает отсутствие ассоциирования обозначений в целом.

Принимая во внимание отсутствие сходства между оспариваемым обозначением и противопоставленными знаками, проведение анализа однородности товаров и услуг не является необходимым.

Довод лица, подавшего возражение, о признании недействительной правовой охраны товарного знака «ЗОЛОТОЙ БАРХАТ» по свидетельству №309629 не может быть принят во внимание, поскольку делопроизводство в Палате по патентным спорам ведется с учетом всех обстоятельств дела по каждой заявке отдельно.

В отношении особого мнения, поступившего в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 16.04.2009, следует отметить следующее. Доводы особого мнения повторяют доводы возражения, оценка которым дана выше, поэтому не требуют дополнительного анализа.

Учитывая вышеизложенное, следует вывод об отсутствии сходства сравниваемых знаков до степени смешения, и соответственно коллегия Палаты по патентным спорам не усматривает нарушений по пункту 1 статьи 7 Закона.

В соответствии с изложенным Палата по патентным спорам решила:

отказать в удовлетворении возражения от 01.12.2008 и оставить в силе правовую охрану товарного знака по свидетельству №351341.