

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**  
**по результатам рассмотрения  возражения  заявления**

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, поступившее 30.09.2019, поданное ООО «Диджитал Медиа Холдинг», Москва (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности о государственной регистрации товарного знака по заявке №2017754745 (далее – решение Роспатента), при этом установлено следующее.

## СТАРТ.РУ

Словесное обозначение «» по заявке №2017754745 подано 22.12.2017 на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя. Предоставление правовой охраны испрашивается в отношении товаров 09 класса МКТУ и услуг 35, 38, 41, 42 классов МКТУ.

Федеральной службой по интеллектуальной собственности было принято решение от 31.05.2019 о государственной регистрации товарного знака в отношении части товаров и услуг 09, 35, 41, 42 классов МКТУ и всех услуг 38 класса МКТУ с исключением из правовой охраны элементов «.РУ».

В отношении иных заявленных товаров 09 класса, услуг 35, 41, 42 классов МКТУ, Роспатентом было принято решение об отказе в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. Основанием для принятия решения Роспатента явилось заключение по результатам экспертизы,

согласно которому заявленное обозначение в отношении вышеприведенных товаров и услуг не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку является сходным до степени смешения с ранее зарегистрированными на имя иных лиц товарными знаками:



- «  » по свидетельству №693384, для однородных товаров 09 класса МКТУ;



- «  » по свидетельству № 682910, для однородных услуг 41 класса МКТУ;

- « **START** » по свидетельству №511453, для однородных

товаров 09 класса МКТУ;

**START**

- «  » по свидетельству №540765, для однородных услуг 35 класса МКТУ;



- «  » по свидетельству №517724, для однородных услуг 35 класса МКТУ;



- «  » по свидетельству №517723, для однородных услуг 35 класса МКТУ;



- «  » по свидетельству №311225, для однородных услуг 35, 42 классов МКТУ;



- «  » по свидетельству №221879, для однородных товаров 09 класса МКТУ.

В Федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 30.09.2019 поступило возражение на решение Роспатента, доводы которого сводятся к следующему:

- заявитель оспаривает решение Роспатента об отказе в регистрации товарного знака только в отношении заявленного перечня услуг 35 класса МКТУ «реклама при оказании услуг 41 класса, а именно: предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы <видео по запросу>; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы <видео по запросу>» и услуг 41 класса МКТУ «бронирование билетов на зрелищные мероприятия; кинопрокат; предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу»; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы «видео по запросу»; предоставление услуг кинозалов; прокат видеофильмов; прокат кинофильмов; создание фильмов, за исключением рекламных; субтитрование»;

- услуги 41 класса МКТУ, в отношении которых зарегистрирован



противопоставленный товарный знак «» по свидетельству № 682910 являются неоднородными услугам вышеуказанного скорректированного перечня услуг 41 класса МКТУ;

- часть заявленных услуг 41 класса МКТУ связана с производством и прокатом фильмов, телепередач, видеороликов, музыкальных файлов, а также их предоставлением с помощью сети Интернет, в то время как перечень услуг 41 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству №682910 не содержит данные услуги, в связи с чем их можно признать неоднородными;

- услуги 41 класса МКТУ противопоставленного товарного знака по свидетельству №682910 «обеспечение интерактивными электронными публикациями незагружаемыми» можно признать однородными, части заявленных услуг 41 класса МКТУ в отношении которых было вынесено решение об отказе в регистрации;

- согласно информации представленной из сети Интернет, правообладатель противопоставленного товарного знака по свидетельству №682910 (Фонд поддержки современного искусства "ВИНЗАВОД") является первым и самым большим частным центром современного искусства в России, объединяющим галереи, образовательные программы, студии, мастерские и шоу-румы;

- заявленное обозначение, в отношении которого испрашивается правовая охрана, является платформой «Start», широко известным на территории Российской Федерации онлайн видео-сервисом российских фильмов, сериалов и мультфильмов;



предоставление услуг кинозалов; прокат видеофильмов; прокат кинофильмов; создание фильмов, за исключением рекламных; субтитрование».

Изучив материалы дела и заслушав присутствующих на заседании коллегии, коллегия установила следующее.

С учетом даты (22.12.2017) поступления заявки №2017754745 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя упомянутый выше Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по государственной регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Министерства экономического развития Российской Федерации от 20.07.2015 № 482 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 1 статьи 1483 Кодекса не допускается государственная регистрация в качестве товарных знаков обозначений, не обладающих различительной способностью или состоящих только из элементов, характеризующих товары, в том числе указывающих на их вид, качество, количество, свойство, назначение, ценность, а также на время, место, способ производства или сбыта. Указанные элементы могут быть включены в товарный знак как неохраняемые элементы, если они не занимают в нем доминирующего положения.

Согласно пункту 34 Правил к обозначениям, не обладающим различительной способностью, относятся, в частности, сведения, касающиеся изготовителя товаров или характеризующие товар, весовые соотношения, материал, сырье, из которого изготовлен товар.

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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

В соответствии с пунктом 41 Правил обозначение считается сходным до степени смешения с другим обозначением (товарным знаком), если оно ассоциируется с ним в целом, несмотря на их отдельные отличия.

В соответствии с пунктом 42 Правил словесные обозначения сравниваются со словесными обозначениями и с комбинированными обозначениями, в композиции которых входят словесные элементы.

Исходя из положений пункта 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

Звуковое сходство определяется на основании следующих признаков: 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 определяется на основании следующих признаков: общее зрительное впечатление; вид шрифта; графическое написание с учетом характера букв (например, печатные или письменные, заглавные или строчные); расположение букв по отношению друг к другу; алфавит, буквами которого написано слово; цвет или цветовое сочетание.

Смысловое сходство определяется на основании следующих признаков: 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.





- « **старт** » по свидетельству № 682910 (1), для однородных услуг 41 класса МКТУ;

**START**

- « **START** » по свидетельству №540765 (2), для однородных услуг 35 класса МКТУ;



- « **старт** » по свидетельству №517724 (3), для однородных услуг 35 класса МКТУ;



- « **И старт** » по свидетельству №517723 (4), для однородных услуг 35 класса МКТУ;



- « **Группа компаний СТАРТ** » по свидетельству №311225 (5), для однородных услуг 35, 42 классов МКТУ;



- « **START** » по свидетельству №693384 (6), для однородных товаров 09 класса МКТУ;

- «**START**» по свидетельству №511453 (7), для однородных товаров 09 класса МКТУ;

- «**СТАРТ**» по свидетельству №221879 (8), для однородных товаров 09 класса МКТУ.

Ввиду того, что заявителем не оспаривается правомерность решения Роспатента от 31.05.2019 в отношении товаров 09 класса МКТУ и услуг 42 классов МКТУ, противопоставления по свидетельствам (6-8) могут быть сняты.



Противопоставленный товарный знак «» (1) по свидетельству №682910 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесных элементов «СТАРТ», «ПЛОЩАДКА МОЛОДОГО ИСКУССТВА» и изобразительного элемента в виде силуэта дома с двумя печными трубами, из которых выходит дым. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 41 класса МКТУ.

**START**

Противопоставленный товарный знак «» (2) по свидетельству №540765 представляет собой словесное обозначение «START», выполненное стандартным шрифтом заглавными буквами латинского алфавита. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » (3) по свидетельству №517724 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «СТАРТ», выполненного заглавными буквами русского алфавита, и изобразительного элемента в виде силуэта кролика в прыжке. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » (4) по свидетельству №517723, представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесного элемента «старт», выполненного прописными буквами русского алфавита и расположенного слева от него оригинального изобразительного элемента. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35 класса МКТУ.



Противопоставленный товарный знак «  » (5) по свидетельству №311225 представляет собой комбинированное обозначение, состоящее из словесных элементов «СТАРТ», «Группа компаний» и графических элементов в виде одной широкой полосы, круга черного цвета и коротких линий, образующих две стрелы. Словесный элемент «СТАРТ», выполнен стандартным шрифтом заглавными буквами русского алфавита. Словесные элементы «Группа компаний» исключены их правовой охраны. Правовая охрана товарному знаку предоставлена в отношении услуг 35 класса МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных ему знаков (1-5) показал, что они являются сходными.

Сходство заявленного обозначения и указанных противопоставленных знаков установлено на основе фонетического и семантического («Старт»/ «Start» - начало, начальный момент спортивного состязания (в беге, плавании и.т.п) (см. Толковый словарь русского языка Дмитриева. Д.В. Дмитриев. 2003) сходства их доминирующих словесных элементов «Старт»/ «Start».

Таким образом, сходство сопоставляемых обозначений позволяет сделать вывод о том, что заявленное обозначение и противопоставленные знаки ассоциируются друг с другом в целом, несмотря на отдельные отличия, в том числе касающиеся их графического исполнения, которые признаются несущественными и второстепенными с точки зрения с точки зрения индивидуализирующей функции. Сходство знаков, лицом, подавшим возражения в материалах возражения не оспаривается.

Решение Роспатента от 31.05.2019 оспаривается в части отказа в государственной регистрации заявленного обозначения в отношении скорректированного перечня 35 и услуг 41 классов МКТУ.

В результате анализа однородности перечней услуг 41 МКТУ заявленного обозначения и противопоставленного товарного знака (1) было установлено следующее.

Коллегия отмечает, на основании пункта 2 статьи 1497 Кодекса в отношении испрашиваемой услуги 41 класса МКТУ «кинопрокат» правовая охрана не может быть предоставлена, так как данная услуга отсутствует в перечне, указанном в заявке на дату ее подачи.

Услуги 41 класса МКТУ «бронирование билетов на зрелищные мероприятия, предоставление услуг кинозалов», в отношении которых испрашивается охрана заявленному обозначению являются однородными услугам 41 класса МКТУ «организация спортивных состязаний, парки аттракционов, услуги казино, сады зоологические» противопоставленного товарного знака (1) в виду того, что данные услуги относятся к области развлечений и организации зрелищных мероприятий,

следовательно, могут оказываться одними и теми же лицами (организацией, предприятием и.т.п), иметь один круг потребителей.

Услуги 41 класса МКТУ «предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы «видео по запросу», в отношении которых испрашивается предоставление правовой охраны заявленному обозначению, являются однородными услугам 41 класса МКТУ «обеспечение интерактивными электронными публикациями незагружаемыми» содержащимся в перечне противопоставленного товарного знака (1) поскольку относятся к одному роду услуг, предоставление и распространение различного рода контента (видео, аудио публикации), имеют одно и то же назначение (информирование, развлечение, реклама), оказываются одним и тем же способом (через Интернет), посредством стриминга («стриминг» - способ передачи данных пользователям (потребителям), при котором контент находится на удаленном сервере).

Испрашиваемые услуги 41 класса МКТУ «прокат видеофильмов; прокат кинофильмов; создание фильмов, за исключением рекламных; субтитрование» относятся к услугам по производству кино и прокату видео продукции, и услуги 41 класса МКТУ противопоставленного товарного знака (1) которые относятся к услугам фотографирования, развлечения, редакторско-издательским являются неоднородными поскольку имеют разное назначение, оказываются различными лицами, имеют разный круг потребителей.

Относительно испрашиваемых услуг 35 класса МКТУ «реклама при оказании услуг 41 класса, а именно: предоставление видео файлов онлайн, незагружаемых; предоставление музыкальных файлов онлайн, незагружаемых; предоставление незагружаемых телевизионных программ через сервисы <видео по запросу>; предоставление незагружаемых фильмов через сервисы <видео по запросу>» коллегия отмечает тот факт, что данные услуги являются сопутствующими и оказываются в отношении услуг 41 класса МКТУ, которые были признаны

однородными услугам 41 класса МКТУ содержащимся в перечне противопоставленного товарного знака (1).

Вышеуказанные испрашиваемые услуги 35 класса МКТУ являются неоднородными услугам 35 класса МКТУ «офисная служба» указанным в перечнях регистраций №517724, №540765, №517723, и услугам 35 класса МКТУ «запись сообщений; изучение общественного мнения; обзоры печати; обработка текста; прокат офисного оборудования и аппаратов; прокат торговых автоматов; прокат фотокопировального оборудования; работы машинописные; репродуцирование документов; управление гостиничными делами; услуги в области общественных отношений; услуги по переезду предприятий; фотокопирование» указанным в перечне регистрации №311225, поскольку относятся к различным видам услуг, имеют разное назначение и круг потребителей.

Таким образом, проведенный анализ показал, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с противопоставленными товарными знаками в отношении части приведенных выше услуг 41 класса МКТУ и услуг 35 класса МКТУ и, следовательно, вывод Роспатента о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса следует признать правомерным в отношении части услуг 35 и 41 классов МКТУ.

В возражении содержится довод заявителя о том, что он является правообладателем товарных знаков по свидетельствам №№722236, 722235, которые, с точки зрения заявителя, могут косвенно свидетельствовать о возможности регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака. Однако, данный довод не может быть признан убедительным, поскольку делопроизводство по каждому делу ведется самостоятельным независимым порядком с учетом обстоятельств конкретного дела.

В соответствии с вышеизложенным, коллегия пришла к выводу о наличии оснований для принятия Роспатентом следующего решения:

**удовлетворить возражение, поступившее 30.09.2019, изменить решение Роспатента от 31.05.2019, зарегистрировать товарный знак по заявке 2017754745.**