

**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, рассмотрела поступившее 15.02.2018 возражение, поданное Гостиничным комплексом «Альбатрос»(ООО) (далее – заявитель) на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) о государственной регистрации товарного знака по заявке №2016732679, при этом установлено следующее.

Заявка №2016732679 с датой поступления от 05.09.2016 была подана на государственную регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 43 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно материалам заявки в качестве товарного знака заявлено словесное

ТВОЕ ОТРАЖЕНИЕ ВКУСА  ОБЛАКА

обозначение \_\_\_\_\_, выполненное оригинальным шрифтом буквами русского алфавита, в котором первая буква «А» в слове Облака выполнена перевернутой.

Решение Роспатента от 09.10.2017 о государственной регистрации товарного знака принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве

товарного знака для части заявленных услуг 43 класса МКТУ на основании его несоответствия требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса.

Указанное обосновывается в заключении по результатам экспертизы тем, что

ТВОЕ ОТРАЖЕНИЕ ВКУСА ОБЛАКА

заявленное обозначение сходно до степени смешения с



товарным знаком по свидетельству №367042 [1], зарегистрированным на имя другого лица в отношении однородных услуг 43 класса МКТУ и имеющим более ранний приоритет.

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности (далее – Роспатент) 15.02.2018, заявитель выразил свое несогласие с вышеуказанным решением Роспатента, которое мотивировано следующими доводами:

- сравниваемые обозначения отличаются фонетически, графически и семантически;
- сравнивая словесный элемент «ТВОЕ ОТРАЖЕНИЕ ВКУСА ОБЛАКА» заявленного обозначения и словесный элемент «ОБЛАКА» противопоставленного знака по признакам фонетического сходства можно сделать вывод, что сравниваемые обозначения имеют различное количество слогов, в заявленном обозначении 10 слогов, в противопоставленном 3 слога, различное количество звуков, букв и даже слов, также отличительной особенностью является ударение, когда в заявленном обозначении ударение падает на «Облака», а в противопоставленном на «облака», следовательно, сравниваемые обозначения имеют различное звучание и не являются сходными фонетически;

- в сравниваемых обозначениях присутствует различный вид шрифта, разное графическое написание с учетом характера букв, заявленное и противопоставленное обозначения имеют сильное цветовое отличие, так как заявленное обозначение представлено в черно-белом варианте, а противопоставленное обозначение имеет цветовое сочетание (серо-бело-красное);

- сравниваемые обозначения не являются сходными семантически, поскольку смысловое ударение в заявленном обозначении падает на слово «ОТРАЖЕНИЕ» - всеобщее свойство материи, заключающееся в воспроизведении признаков, свойств и отношений отражаемого объекта, в противопоставленном знаке – это Облака-видимая масса частиц воды или кристаллов льда, взвешенных в нижних слоях атмосферы.

На основании изложенного заявитель просит принять решение о регистрации товарного знака по заявке №2016732679 для всех заявленных услуг 43 класса МКТУ.

Изучив материалы дела и выслушав участвующих, коллегия сочла доводы возражения убедительными.

С учетом даты (05.09.2016) поступления заявки на государственную регистрацию товарного знака правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения включает в себя Кодекс и Правила составления, подачи и рассмотрения документов, являющихся основанием для совершения юридически значимых действий по регистрации товарных знаков, знаков обслуживания, коллективных знаков, утвержденные приказом Минэкономразвития России от 20.07.2015 №482, зарегистрированным в Минюсте РФ 18.08.2015, регистрационный № 38572, с датой начала действия 31 августа 2015 (далее – Правила).

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.

В соответствии с положениями пункта 44 Правил комбинированные обозначения сравниваются с комбинированными обозначениями и с теми видами обозначений, которые входят в состав проверяемого обозначения как элементы.

При определении сходства комбинированных обозначений используются признаки, приведенные в пунктах 42, 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

Сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным), смысловым (семантическим) признакам, изложенным в подпунктах (1), (2), (3) пункта 42 Правил.

Признаки, указанные в настоящем пункте, учитываются как каждый в отдельности, так и в различных сочетаниях.

В соответствии с пунктом 45 Правил при установлении однородности товаров определяется принципиальная возможность возникновения у потребителя представления о принадлежности этих товаров одному изготовителю. При этом принимаются во внимание род, вид товаров, их потребительские свойства, функциональное назначение, вид материала, из которого они изготовлены, взаимодополняемость либо взаимозаменяемость товаров, условия и каналы их реализации, круг потребителей и другие признаки.

ТВОЕ ОТРАЖЕНИЕ ВКУСА ОБЛАКА

Заявленное обозначение **«ТВОЕ ОТРАЖЕНИЕ ВКУСА ОБЛАКА»**, в котором слово представляет собой словесное

«Облака» выполнено с использованием оригинальной графики, при этом первая буква «А» выполнена перевернутой.

Решение о государственной регистрации товарного знака по заявке №2016732679 принято в отношении части заявленных услуг 43 класса МКТУ. В отношении другой части услуг заявленное обозначение признано несоответствующим требованиям подпункта 2 пункта 6 статьи 1483 Кодекса ввиду



его сходства до степени смешения со знаком [1], зарегистрированным для услуг 43 класса МКТУ - кафе; закусочные; рестораны; рестораны самообслуживания; услуги баров; гостиницы; аренда помещений для проведения встреч; аренда временного жилья; столовые на производстве и в учебных заведениях; услуги по приготовлению блюд и доставки их на дом; услуги кемпингов.

Согласно возражению государственная регистрация испрашивается для следующих услуг 43 класса МКТУ - аренда помещений для проведения встреч, закусочные, кафе, кафетерии, рестораны, рестораны самообслуживания, создание кулинарных скульптур, столовые на производстве и в учебных заведениях, услуги баров, услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом.

Анализ указанных услуг 43 класса МКТУ на предмет их однородности, показал, что они либо совпадают (кафе, закусочные, рестораны, рестораны самообслуживания, столовые на производстве и в учебных заведениях, услуги баров, услуги по приготовлению блюд и доставке их на дом, аренда помещений для проведения встреч), либо относятся к одним родовым группам услуг, имеют одинаковое назначение, один круг потребителей и одинаковые условия реализации, т.е. являются однородными, что заявителем не оспаривается в возражении.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и знака [1] показал, что они не ассоциируются между собой в целом, что обусловлено отсутствием сходства

обозначений по фонетическому, семантическому и графическому признакам сходства.

Фонетические отличия сравниваемых обозначений заключаются в том, что заявленное обозначение состоит из 4 слов, 12 слогов, 23 букв и звуков, в то время как знак [1] состоит из 1 слова, 3 слогов и 6 букв и звуков, причем имеет место разное ударение - в заявленном обозначении ударение падает на «Облака», а в противопоставленном на «Облакá».

Сравниваемые обозначения имеют разные смысловые значения, поскольку заявленное обозначение представляет собой фантазийное словосочетание «Твое отражение вкуса облака», которое может вызывать некие ассоциации со вкусом облака и отражением этого вкуса. Противопоставленный товарный знак представляет собой название физического явления и означает скопление в атмосфере водяного пара в виде огромного числа мельчайших капелек воды или кристалликов льда (либо тех и других вместе).

Графические отличия знаков обусловлены различной длиной обозначений, использованием перевернутой буквы «А» в заявленном обозначении, а также различиями в цветовой гамме, что создает разное общее зрительное впечатление от сравниваемых знаков.

Отсутствие сходства сравниваемых обозначений свидетельствует о невозможности смешения однородных услуг 43 класса МКТУ в гражданском обороте при их обозначении сопоставляемыми знаками, следовательно, у коллегии не имеется оснований для признания заявленного обозначения не соответствующим требованиям подпункта 2 пункта 6 Кодекса.

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

**удовлетворить возражение, поступившее 15.02.2018, изменить решение Роспатента от 09.10.2017 и зарегистрировать товарный знак по заявке №2016732679.**