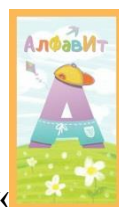



ЗАКЛЮЧЕНИЕ
по результатам рассмотрения возражения заявления

Коллегия в порядке, установленном частью четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – Кодекс) и Правилами рассмотрения и разрешения федеральным органом исполнительной власти по интеллектуальной собственности споров в административном порядке, утвержденными приказом Министерства науки и высшего образования Российской Федерации и Министерства экономического развития Российской Федерации от 30.04.2020 № 644/261 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020, регистрационный № 59454), рассмотрела возражение, поступившее 01.02.2022, поданное Индивидуальным предпринимателем Чербашовым Максимом Андреевичем, Республика Татарстан, Лаишевский р-н, с. Сокуры (далее – заявитель), на решение Роспатента о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020713528, при этом установлено следующее.



Комбинированное обозначение «» по заявке № 2020713528, поступившей в федеральный орган исполнительной власти по интеллектуальной собственности 17.03.2020, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 24, 25 и услуг 35, 37, 40 классов МКТУ.

По заявлению, поступившему 23.06.2020, количество испрашиваемых классов сокращено до двух: до товаров 24 и 25 классов МКТУ. Впоследствии перечень товаров и услуг изменен в соответствии с корреспонденциями заявителя, поступившими 11.03.2021 и 12.03.2021 (см. ф. 401 от 13.05.2021, ф. 401 от 15.05.2021). В соответствии с внесенными изменениями регистрация обозначения вновь испрашивается для товаров 24, 25 и услуг 35, 37, 40 классов МКТУ (классы


возвращены). Во внесении изменений в заявленное обозначение на стадии экспертизы было отказано.

Роспатентом 27.09.2021 было принято решение о государственной регистрации товарного знака по заявке № 2020713528 в отношении товаров 24 класса МКТУ (в соответствии с перечнем от 11.03.2021) и услуг 37 класса МКТУ (в соответствии с перечнем от 11.03.2021).

В отношении товаров 25 класса МКТУ и услуг 35, 40 классов МКТУ в регистрации товарного знака по заявке № 2020713528 отказано по причине его несоответствия пункту 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку установлено, что заявленное обозначение сходно до степени смешения:

- с товарными знаками «» (1) по свидетельству

№ 620003 (приоритет от 16.11.2015), «» (2) по свидетельству


№ 451757 (приоритет от 29.04.2010, продлен до 29.04.2030), «» (3)

по свидетельству № 366498 (приоритет от 24.04.2008, продлен до 24.04.2028),

«» (4) по свидетельству № 268859 (приоритет от 01.04.2003,

продлен до 01.04.2023), зарегистрированными на имя Бойкова Андрея Анатольевича, Московская обл., г. Железнодорожный, в отношении товаров и услуг 25, 40, 42 классов МКТУ, однородных заявленным товарам и услугам 25, 40 классов МКТУ;

Alfavit

- с товарным знаком «» (5) по свидетельству № 667995 (приоритет от 26.01.2017), зарегистрированным на имя Общества с ограниченной ответственностью «АЛФАВИТ МЕДИА», Москва, в отношении однородных услуг 35 класса МКТУ.

В возражении, поступившем 01.02.2022, заявитель выражает несогласие с решением Роспатента, доводы сводятся к следующему:

- 11.03.2021 в перечень товаров и услуг были внесены изменения, в соответствии с которыми регистрация заявленного обозначения испрашивается в отношении всех товаров 25 класса МКТУ, кроме обуви, одежды, головных уборов, в то время как товарный знак (1) охраняется лишь для товаров 25 класса МКТУ «обувь детская», товарный знак (2) охраняется лишь для товаров 25 класса МКТУ «обувь»;

- правообладатель противопоставленных товарных знаков (1-4) занимается производством и продажей обуви, а не товаров того сегмента, которые необходимы заявителю, что следует из перечней соответствующих регистраций;

- поскольку противопоставленные товарные знаки (1-4) зарегистрированы, прежде всего, в отношении обуви, и только в одном случае перечень содержит товар «одежда» и товар «головные уборы», а заявителем испрашивается регистрация заявленного обозначения для других атрибутов (виды) одежды, но не обуви и не головных уборов, то говорить об однородности товаров не представляется возможным;

- заявленное комбинированное обозначение не является сходным с противопоставленными товарными знаками, в том числе, за счет словесных элементов, различной цветовой гаммы, изобразительных элементов;

- по всем критериям потребитель не будет введен в заблуждение;

На основании вышеизложенного, заявитель просит зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении всех заявленных товаров и услуг, в том числе, в отношении товаров и услуг 25, 35, 40 классов МКТУ.

С учетом даты (17.03.2020) поступления заявки №2020713528 правовая база для оценки охраноспособности заявленного обозначения в качестве товарного знака включает в себя 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 (далее – Правила).

В соответствии с пунктом 6(2) 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 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. Сходство обозначений для отдельных видов обозначений определяется с учетом требований пунктов 42-44 Правил.

Согласно пункту 44 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, указанные в пунктах 42 и 43 Правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявленном обозначении.

В соответствии с пунктом 42 Правил сходство словесных обозначений оценивается по звуковым (фонетическим), графическим (визуальным) и смысловым (семантическим) признакам.

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

1) 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;

2) 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;

3) 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.


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 (общее место продажи, продажа через розничную либо оптовую сеть), круг потребителей и другие признаки.

Вывод об однородности товаров делается по результатам анализа перечисленных признаков в их совокупности в том случае, если товары или услуги по причине их природы или назначения могут быть отнесены потребителями к одному и тому же источнику происхождения (изготовителю).



Заявленное обозначение «» является комбинированным, имеет форму прямоугольника, включает словесный элемент «АЛФАВИТ», выполненный буквами русского алфавита разными цветами, а также изобразительный элемент в виде буквы

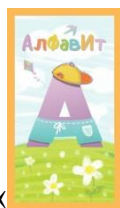
«А» преимущественно фиолетового цвета, в верхней части которого размещена кепка с козырьком, выполненная желтым, красным и фиолетовым цветом. Композиция из слова «АЛФАВИТ» и буквы «А» размещена на фоне стилизованной картины, воспроизводящей поляну с цветами, над которой изображено голубое небо с белыми облаками. Правовая охрана заявленного обозначения испрашивается для товаров 24, 25 и услуг 35, 37, 40 классов МКТУ.


Решением Роспатента от 27.09.2021 отказано в государственной регистрации заявленного обозначения в качестве товарного знака в отношении всех испрашиваемых для регистрации товаров 25 и услуг 35, 40 классов МКТУ на

основании выявленных товарных знаков «» (1), « ПЕРВЫЙ ОБУВНОЙ» (2), «» (3), «» (4), «» (5), принадлежащих иным лицам.

Сравнительный анализ заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков (1-5) показал следующее.

Основную индивидуализирующую функцию в заявленном комбинированном









обозначении «» выполняет словесный элемент «АЛФАВИТ» (порядок букв, принятый в азбуке; совокупность букв или других знаков данной системы письма, см. Толковый словарь Ожегова, <https://dic.academic.ru/dic.nsf/ogegova/4918>), поскольку именно он акцентирует на себе внимание потребителей и способствует запоминанию знака потребителями. Изобразительный элемент обозначения в виде фантазийной фигуры в форме буквы «А», хотя и является крупным и привлекающим внимание, но не приносит в обозначение самостоятельный смысловой образ, а поддерживает смысловой акцент на словесном элементе («А» – первая буква алфавита).

Противопоставленные словесные товарные знаки «» (1), « ПЕРВЫЙ ОБУВНОЙ» (2), «» (3), «» (4), «» (5) в качестве


основного индивидуализирующего элемента содержат словесный элемент «АЛФАВИТ» и его транслитерацию буквами латиницы «ALFAVIT», который фонетически и семантически тождественен словесному элементу «АЛФАВИТ» заявленного обозначения, что свидетельствует о фонетическом и смысловом сходстве сравниваемых обозначений.

Использование дополнительных слов и изображений, на которое обращает внимание заявитель в своем возражении, не приводит к формированию качественно различных смысловых образов при восприятии сопоставляемых обозначения и товарных знаков, поскольку не меняет факт доминирования во всех случаях одного и того же элемента – слова «АЛФАВИТ».

Так, в товарных знаках «» (1), « ПЕРВЫЙ ОБУВНОЙ» (2), «» (3), «» (4) доминирующий словесный элемент «ALFAVIT» / «АЛФАВИТ» содержит в центральной части букву «А», выполненную дважды, с расположением полученной зеркальной композиции на фоне круга. Вместе с тем такое решение не влияет на возможность прочтения обозначений и на их идентификацию как слова «АЛФАВИТ» / «ALFAVIT».

В товарных знаках «» (1), « ПЕРВЫЙ ОБУВНОЙ» (2), «» (5) слова «Kids», «Первый обувной», «Media», соответственно, признаны неохраняемыми элементами товарных знаков, следовательно, они не влияют на индивидуализирующую способность товарных знаков.



Что касается визуального признака, то сопоставляемые обозначение «» и товарные знаки (1-5) имеют разное графическое решение, однако, общее зрительное впечатление в данном случае не может быть признано определяющим критерием для установления сходства (отсутствия сходства) сравниваемых обозначений, поскольку совокупность фонетического и смыслового сходства обеспечивает ассоциирование заявленного обозначения и товарных знаков (1-5).

Вышеизложенный анализ в своей совокупности подтверждает правомерность вывода экспертизы о сходстве заявленного обозначения и товарных знаков (1-5).

В отношении однородности товаров / услуг, указанных в перечнях заявки № 2020713528 и свидетельств №№ 620003, 451757, 366498, 268859, 667995, коллегией установлено следующее.

Заявленные товары 25 класса МКТУ «банданы [платки]; белье нижнее; белье нижнее, абсорбирующее пот; боди [женское белье]; бриджи; брюки; бюстгальтеры; варежки; воротники [одежда]; вуали [одежда]; галстуки-банты с широкими концами; гамаши; гамаши короткие; гетры [теплые носочно-чулочные изделия]; джерси [одежда]; жилеты; изделия спортивные трикотажные; изделия трикотажные; капюшоны [одежда]; карманы для одежды; кимоно; колготки; комбинации [белье нижнее]; комбинезоны [одежда]; костюмы; костюмы купальные; костюмы маскарадные; костюмы пляжные; купальники гимнастические; куртки [одежда]; куртки из шерстяной материи [одежда]; легинсы [штаны]; ливреи; лифы; майки спортивные; манжеты; манишки; мантильи; манти; маски для сна; меха [одежда]; нагрудники детские, за исключением бумажных; нагрудники с рукавами, за исключением бумажных; носки; носки, абсорбирующие пот; одежда верхняя; одежда вышитая; одежда готовая; одежда из искусственной кожи; одежда кожаная; одежда непромокаемая; одежда светодиодная; одежда форменная; пальто; перчатки [одежда]; перчатки без пальцев; пижамы; плавки; платки шейные; платья; подтяжки; пончо; пояса [белье нижнее]; пояса [одежда]; пояса-кошельки [одежда]; пояса-шарфы; приданое для новорожденного [одежда]; пуловеры; рубашки; сарафаны; трикотаж [одежда]; трусы; форма для дзюдо; форма для карате; футболки; футболки компрессионные [рашгарды]; халаты; халаты купальные; чулки; чулки, абсорбирующие пот; шапки бумажные [одежда]; шарфы; шарфы-трубы; штанишки детские [белье нижнее]; юбки; юбки нижние; юбки-шорты» являются однородными товарам 25 класса «одежда» противопоставленных товарных знаков (3), (4), поскольку они соотносятся как вид-род, следовательно, относятся к одному роду, сопутствуют при реализации (общие условия реализации), имеют общий круг потребителей, являются взаимодополняемыми, взаимозаменяемыми.

Кроме того, указанные товары, для которых заявитель испрашивает регистрацию заявленного обозначения, однородны товарам «обувь, головные уборы» противопоставленных товарных знаков (3), (4), товарам «обувь детская» товарного знака (1) и «обувь» товарного знака (2), поскольку сравниваемые товары имеют общие условия реализации, общий круг потребителей и являются взаимодополняемыми.

Заявленные услуги 35 класса МКТУ «демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; услуги снабженческие для третьих лиц [закупка и обеспечение предпринимателей товарами]» (в соответствии с заявлением заявителя от 11.03.2021) по роду, виду, назначению, условиям оказания и кругу потребителей однородны, в частности, таким услугам противопоставленного товарного знака (5), как «демонстрация товаров; организация выставок в коммерческих или рекламных целях; организация торговых ярмарок в коммерческих или рекламных целях; презентация товаров на всех медиасредствах с целью розничной продажи; продвижение продаж для третьих лиц; управление процессами обработки заказов товаров» (перечень не исчерпывающий и представляется для примера).

Заявленные услуги 40 класса МКТУ «обработка краев тканей; обработка тканей, текстильных изделий; обработка шерсти; переделка одежды; пошив одежды; раскрой тканей; усадка тканей; услуги портных» относятся к услугам в области обработки материалов, а именно, тканей. Данные услуги однородны по виду, назначению «обработка материалов; аппретирование текстильных изделий; крашение обуви; крашение кожи; крашение текстильных изделий; крашение тканей; пошив обуви; обработка кожи; обработка тканей, текстильных изделий; раскрой тканей» противопоставленного товарного знака (3). Кроме того, сравниваемые услуги являются взаимозаменяемыми, взаимодополняемыми, могут оказываться в комплексе.

Таким образом, испрашиваемые заявителем в соответствии с перечнем от

11.03.2021 товары и услуги однородны товарам и услугам, имеющимся в перечнях противопоставленных регистраций (1-5).

Вероятность смешения товарного знака и спорного обозначения определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров для указанных лиц. При этом смешение возможно и при низкой степени сходства, но идентичности (или близости) товаров или при низкой степени однородности товаров, но тождестве (или высокой степени сходства) товарного знака и спорного обозначения.

Следовательно, вывод о сходстве заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков «» (1), «» (2), «» (3), «» (4), «» (5), наряду с выводом об однородности заявленных товаров и услуг 25, 35 и 40 классов МКТУ товарам и услугам противопоставленных регистраций (1-5), свидетельствует о несоответствии заявленного обозначения пункту 6 статьи 1483 Кодекса в отношении упомянутых товаров и услуг.

В отношении довода о том, что заявитель и правообладатель противопоставленных товарных знаков (1-4) используют сравниваемые обозначения для разной деятельности, коллегия отмечает, что учет данных обстоятельств не предусмотрен пунктом 6 статьи 1483 Кодекса.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 01.02.2022, оставить в силе решение Роспатента от 27.09.2021.