

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

коллегии 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, зарегистрированными в Министерстве юстиции Российской Федерации 25.08.2020 за №59454, вступившими в силу 06.09.2020 (далее – Правила ППС), рассмотрела возражение, поступившее 27.06.2022, поданное ООО "КОНСУМ", Нижегородская область, г.Нижний Новгород (далее – заявитель), на решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке № 2021717358, при этом установила следующее.

Словесное обозначение “АРКУДА” по заявке № 2021717358, поданной 26.03.2021, заявлено на регистрацию в качестве товарного знака на имя заявителя в отношении товаров 09, 13 классов МКТУ.

Роспатентом 28.02.2022 было принято решение об отказе в государственной регистрации товарного знака в отношении всех заявленных товаров.

Основанием для принятия решения явилось заключение по результатам экспертизы, согласно которому заявленное обозначение не соответствует требованиям пункта 6 статьи 1483 Кодекса, поскольку сходно до степени смешения с товарными знаками «АРКАДА» (св-во № 595592 - приоритет от 17.02.2015г., №161046 - приоритет от 28.05.1996г.), зарегистрированными на имя Ибатуллина Азамата Валерьяновича, 450059, Республика Башкортостан, г. Уфа, пр-кт Октября, 25/1, кв. 59, в отношении однородных товаров 09, 13 классов МКТУ.

В поступившем 27.06.2022 возражении заявитель не согласился с решением Роспатента. Доводы возражения сводятся к следующему:

- заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки имеют существенные фонетические отличия, а именно: различия в порядке и составе слогов, разница в ударениях, которые влияют на ритм и время произношения;

- заявленное обозначение "АРКУДА" имеет значение «медведь», противопоставленные товарные знаки "АРКАДА" означают «ряд арок, составляющих архитектурное целое; жанр компьютерных игр с игровым процессом, типичным для игр в игровых автоматах, требующим от игрока в первую очередь быстроты и реакции, в этой связи сравниваемые обозначения имеют существенные семантические отличия, формируют в сознании потребителя различные образы, не являются сходными до степени смешения и могут быть легко различимы потребителем;

- таким образом, сравниваемые обозначения различаются фонетически и семантически, что исключает возможность возникновения у потребителя впечатления о принадлежности сравниваемых обозначений одному правообладателю.

На основании изложенного заявитель просит отменить решение Роспатента от 28.02.2022 и зарегистрировать заявленное обозначение в качестве товарного знака в отношении заявленных товаров.

С учетом даты подачи заявки (26.03.2021) 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 (зарегистрировано в Министерстве юстиции Российской Федерации 18.08.2015, регистрационный № 38572), вступившие в силу 31.08.2015 (далее – Правила).

В соответствии с требованиями подпункта 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.

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

Признаки, указанные в пункте 42 Правил, 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 представляет собой словесное обозначение «АРКУДА», выполненное заглавными буквами русского алфавита стандартным шрифтом. Правовая охрана заявленному обозначению испрашивается в отношении товаров 09, 13 классов МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №595592 представляет

АРКАДА

собой словесное обозначение «*АРКАДА*», выполненное заглавными буквами русского языка стандартным шрифтом с небольшим наклоном вправо. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 13 класса МКТУ.

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №161046 представляет

собой словесное обозначение «**АРКАДА**», выполненное заглавными буквами русского языка стандартным жирным шрифтом. Правовая охрана товарному знаку предоставлена, в том числе, в отношении товаров 09, 13 классов МКТУ.

Сравнительный анализ заявленного словесного обозначения «АРКУДА» и противопоставленных словесных товарных знаков «АРКАДА», показал следующее.

С точки зрения семантики, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки нельзя признать сходными ввиду различного смыслового значения, заложенного в сравниваемые обозначения.

Заявленное обозначение «АРКУДА» означает «медведь» (см. Словарь синонимов ASIS., В.Н. Тришин, 2013), словесный элемент «АРКАДА»

противопоставленных товарных знаков имеет значения «непрерывный ряд равных арок; жанр компьютерных игр» (см. <https://dic.academic.ru/>).

При этом следует отметить, что поскольку семантическое значение словесного элемента “АРКУДА” не является часто употребляемым и распространенным, смысловой критерий сходства снижается и не является, в данном случае, определяющим.

По фонетическому признаку сходства словесные элементы «АРКУДА» и “АРКАДА” имеют тождественные начальные части «АРК-» / «АРК-» и конечные части «-ДА» / «-ДА» обозначений, одинаковое количество слогов, одинаковое ударение. Отличие составляет всего 1 звук “У” и “А”, что свидетельствует о высокой степени фонетического сходства.

По графическому признаку сходства сопоставляемые словесные элементы являются сходными, поскольку выполнены заглавными буквами одного алфавита стандартным шрифтом. Визуальное сравнение словесных элементов «АРКУДА» и “АРКАДА” свидетельствует о тождественном графическом написании большинства букв, входящих в сравниваемые обозначения, а также о сходной визуальной длине обозначений.

Резюмируя изложенное, заявленное обозначение и противопоставленные товарные знаки являются сходными по фонетическому и графическому критериям сходства обозначений.

Вероятность смешения заявленного обозначения и противопоставленных товарных знаков определяется исходя из степени сходства обозначений и степени однородности товаров (см. пункт 162 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23.04.2019 № 10 «О применении части четвертой Гражданского кодекса Российской Федерации»).

Сопоставительный анализ однородности товаров и услуг показал следующее.

Заявленные товары 09 класса МКТУ «прицелы оптические для огнестрельного оружия» являются однородными товарам 09 класса МКТУ «приборы и инструменты оптические», указанным в перечне противопоставленного товарного знака по

свидетельству №161046, поскольку они соотносятся друг с другом как род-вид, имеют одинаковые условия реализации и круг потребителей.

Заявленные товары 13 класса МКТУ «ацетилнитроцеллюлоза; боеприпасы; боеприпасы для огнестрельного оружия; вещества взрывчатые; вещества взрывчатые на основе нитрата аммония; вещества самовоспламеняющиеся; взрыватели; взрыватели для мин; гильзы патронные; глушители для оружия; гранаты ручные; детонаторы; динамит; дробь охотничья; зеркала прицельные для огнестрельного оружия; казенники огнестрельного оружия; капсули-детонаторы, за исключением игрушек; карабины; курки для оружия; лафеты [артиллерия]; ленты патронные для автоматического оружия; ложи ружейные; минометы [оружие огнестрельное]; мины [боеприпасы]; огни бенгальские; опоры орудийные; орудия артиллерийские [пушки]; орудия самоходные; оружие огнестрельное; оружие огнестрельное охотничье; оружие ручное [огнестрельное]; оружие со слезоточивым газом; патронташи; патроны; патроны разрывные; петарды; пироксилин; пистолеты [оружие]; пистолеты пневматические [оружие]; пистолеты сигнальные; порох; порох черный; пороховницы; портупей для оружия; прицелы для артиллерийских орудий, за исключением оптических; прицелы для огнестрельного оружия, за исключением оптических; пулеметы; пушки; ракетницы; ракеты сигнальные; револьверы; ремни, предназначенные для боеприпасов; ружья [вооружение]; ружья гарпунные [вооружение]; свечи запальные; сигнализаторы взрывные, применяемые при тумане; сигналы спасательные, взрывные или пиротехнические; скобы предохранительные спусковых крючков для огнестрельного оружия; снаряды [оружие]; снаряды артиллерийские; снаряды баллистические; снаряды реактивные [пули]; спрей для личной защиты; средства пиротехнические; стволы ружейные; танки; торпеды; устройства для заряжания патронами; устройства для наполнения патронташей; фейерверки; фитили запальные; футляры для оружия; цапфы тяжелых орудий; шнуры запальные; щетки для чистки каналов ствола огнестрельного оружия» являются однородными товарам 13 класса МКТУ «огнестрельное оружие, боеприпасы и снаряды, взрывчатые вещества, фейерверки», указанным в перечне противопоставленного товарного знака по свидетельству №161046, товарам 13

класса МКТУ «огнестрельное оружие; боеприпасы и снаряды; взрывчатые вещества; фейерверки; ацетилнитроцеллюлоза; боеприпасы для огнестрельного оружия; вещества взрывчатые на основе нитрата аммония; вещества самовоспламеняющиеся; взрыватели; взрыватели для мин; гильзы патронные; глушители для оружия; гранаты ручные; детонаторы; динамит; дробь охотничья; зеркала прицельные для огнестрельного оружия; казенники огнестрельного оружия; капсули-детонаторы, за исключением игрушек; карабины; курки для стрелкового оружия; лафеты [артиллерия]; ленты патронные для автоматического оружия; ложи ружейные; минометы [оружие огнестрельное]; мины [боеприпасы]; огни бенгальские; опоры орудийные; орудия артиллерийские [пушки]; орудия самоходные; оружие огнестрельное охотничье; оружие ручное [огнестрельное]; оружие со слезоточивым газом; патронташи; патроны; патроны разрывные; петарды; пироксилин; пистолеты [оружие]; пистолеты пневматические [оружие]; пистолеты сигнальные; порох; порох черный; пороховницы; портупей для оружия; прицелы для артиллерийских орудий, за исключением оптических; прицелы для огнестрельного оружия; прицелы для огнестрельного оружия, за исключением оптических; пулеметы; пушки; ракетницы; ракеты сигнальные; револьверы; ремни, предназначенные для боеприпасов; ружья [вооружение]; ружья гарпунные [вооружение]; свечи запальные; сигнализаторы взрывные, применяемые при тумане; скобы предохранительные спусковых крючков для огнестрельного оружия; снаряды [оружие]; снаряды артиллерийские; снаряды баллистические; снаряды реактивные [пули]; спрей для личной защиты; средства пиротехнические; стволы стрелкового орудия; танки; торпеды; устройства для заряжания патронами; устройства для наполнения патронташей; фитили запальные; цапфы тяжелых орудий; чехлы для огнестрельного орудия; шнуры запальные; щетки для чистки каналов ствола огнестрельного оружия», указанным в перечне противопоставленного товарного знака по свидетельству №595592, поскольку они либо содержат тождественные позиции товаров, либо соотносятся друг с другом как род-вид, либо объединены родовыми понятиями «огнестрельное оружие, боеприпасы и снаряды, взрывчатые

вещества, средства пиротехнические», имеют одинаковые условия реализации и круг потребителей.

Однородность заявителем в возражении не оспаривается.

Высокая степень однородности сравниваемых товаров наряду с выводом о сходстве сравниваемых обозначений позволяет сделать вывод о наличии вероятности смешения обозначения по заявке № 2021717358 и противопоставленных товарных знаков по свидетельствам №№595592, 161046.

Резюмируя вышеизложенный анализ, следует констатировать правомерность вывода о сходстве до степени смешения заявленного обозначения и товарных знаков по свидетельствам №№595592, 161046 в отношении однородных товаров 09, 13 классов МКТУ. Следовательно, заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в отношении товаров 09, 13 классов МКТУ, поскольку для этих товаров не соответствует пункту 6 статьи 1483 Кодекса.

С учетом сказанного, оснований для отмены оспариваемого решения у коллегии не имеется.

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

отказать в удовлетворении возражения, поступившего 27.06.2022, оставить в силе решение Роспатента от 28.02.2022.