

Приложение  
к решению Федеральной службы по интеллектуальной  
собственности

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

Коллегия в порядке, установленном четвертой частью 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 возражение, поступившее 29.09.2017, поданное Индивидуальным предпринимателем Нязовой Р.Е., г. Челябинск (далее – заявитель), на решение Федеральной службы по интеллектуальной собственности (далее – решение Роспатента) от 22.06.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2016710904, при этом установлено следующее.

Обозначение по заявке № 2016710904 было подано 04.04.2016 на регистрацию товарного знака на имя заявителя в отношении услуг 41 класса МКТУ, указанных в перечне заявки.

Согласно описанию, приведенному в материалах заявки, в качестве



товарного знака заявлено комбинированное обозначение , состоящее из изобразительных элементов в виде разноцветных стилизованных кубиков, расположенных в два ряда, внутри которых расположены буквы русского алфавита, выполненные оригинальным шрифтом, образующие словосочетание «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ».

Правовая охрана товарного знака испрашивается в красном, синем, зеленом, фиолетовом, темно-желтом, голубом, розовом, светло-зеленом, лиловом, сером, темно-фиолетовом, бежевом цветовом сочетании.

Решение Роспатента от 22.06.2017 об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2016710904 было принято на основании заключения по результатам экспертизы, согласно которому было установлено, что заявленное обозначение не может быть зарегистрировано в качестве товарного знака в соответствии с положениями пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса.

Заключение мотивировано тем, что заявленное обозначение сходно до степени смешения с комбинированным товарным знаком по свидетельству №318067, содержащим словесный элемент «НЕПОСЕДЫ», зарегистрированным с более ранним приоритетом на имя Пинджоян Е.М., г. Москва, в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ (срок действия регистрации продлен до 30.06.2025).

В заключении по результатам экспертизы отмечено, что сходство заявленного обозначения и противопоставленных знаков установлено на основании фонетического (фонетическое вхождение) тождества словесных элементов «НЕПОСЕДЫ».

В возражении, поступившем в Федеральную службу по интеллектуальной собственности 29.09.2017, заявителем выражено несогласие с решением Роспатента.

По мнению заявителя, заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак не являются сходными до степени смешения, поскольку различаются по фонетическому, графическому и семантическому признакам сходства.

Сравниваемые обозначения имеют различное количество звуков, букв, слов и слогов. Кроме того, в противопоставленном товарном знаке присутствуют неохраняемые словесные элементы, влияющие на отсутствие сходства ввиду дополнительного количества слов, слогов, букв и звуков.

Сравниваемые обозначения выполнены в различной графической манере и имеют разную цветографическую композицию, благодаря чему производят на потребителя различное общее зрительное впечатление.

Анализируя семантическое значение сравниваемых словесных элементов, заявитель делает вывод о том, что семантика слов «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ», благодаря прилагательному «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ», обладает отличным смысловым значением от слова «НЕПОСЕДЫ» и имеет более яркую семантическую окраску.

Заявитель также указывает, что в состав заявленного обозначения, помимо словосочетания «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ», входит изобразительный элемент, играющий существенное значение для восприятия обозначения потребителем, поскольку занимает доминирующее положение.

Кроме того, по мнению заявителя, конечными потребителями услуг, в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак и в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака по заявке №2016710904, являются различные лица: потребителем услуг детского вокального ансамбля «НЕПОСЕДЫ» будут являться лица, желающие получить вокальные навыки и мастерство, а также опыт в актерском и сценическом жанре, а предприятие заявителя оказывает услуги по организации и проведению мероприятий.

Резюмируя вышеизложенные доводы, заявитель делает вывод об отсутствии вероятности того, что у потребителя возникнет представление о принадлежности сравниваемых обозначений одному правообладателю, и, соответственно, об отсутствии сходства сравниваемых обозначений до степени смешения.

На основании изложенного заявитель просит зарегистрировать товарный знак по заявке №2016710904.

Изучив материалы дела, коллегия считает доводы возражения неубедительными.

С учетом даты (04.04.2016) поступления заявки №2016710904 на регистрацию товарного знака, правовая база для оценки его охраноспособности 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 Минэкономразвития России от 20 июля 2015 года №482, и введенные в действие 31 августа 2015 года (далее – Правила).

В соответствии с требованиями пункта 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 отношении однородных товаров и имеющими более ранний приоритет.

Согласно пункту 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.

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 настоящих правил, а также исследуется значимость положения, занимаемого тождественным или сходным элементом в заявлении обозначении.

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).

В качестве товарного знака, как указано выше, заявлено комбинированное



обозначение , состоящее из изобразительных элементов в виде разноцветных стилизованных кубиков, расположенных в два ряда, внутри которых расположены буквы русского алфавита, выполненные оригинальным шрифтом, образующие словосочетание «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ».

Правовая охрана товарного знака испрашивается в отношении услуг 41 класса МКТУ:

**видеосъемка; дискотеки; информация по вопросам развлечений; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; обеспечение интерактивное игрой через компьютерную сеть; организация балов; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация досуга; организация и проведение концертов; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; организация конкурсов красоты; организация лотерей; организация показов мод в развлекательных целях; организация спектаклей [услуги импресарио]; парки аттракционов; предоставление оборудования для караоке; развлечение гостей; развлечения; составление программ встреч [развлечения]; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги диск-жокеев; услуги клубов [развлечения или просвещение]; фотографирование; фотопортажи; цирки; шоу-программы.**

Противопоставленный товарный знак по свидетельству №318067 представляет собой комбинированное обозначение



, включающее словесный элемент «НЕПОСЕДЫ», выполненный оригинальным шрифтом разноцветными буквами русского алфавита, и неохраняемые словесные элементы «ДЕТСКИЙ МУЗЫКАЛЬНЫЙ ТЕАТР-СТУДИЯ», выполненные стандартным шрифтом буквами русского алфавита, и «и/у Елены ПИНДЖОЯН», выполненные оригинальным шрифтом буквами русского алфавита.

Товарный знак охраняется в черном, белом, красно-фиолетовом, оранжевом, зеленом, голубом, фиолетовом, желтом, красном, синем цветовом сочетании в отношении услуг 41 класса МКТУ:

**воспитание; обеспечение учебного процесса; развлечения; организация культурно-просветительных мероприятий, в том числе бронирование билетов на спектакли; видеосъемка; воспитание в дошкольных учреждениях; дискотеки; дублирование; издание книг; информация по вопросам воспитания и образования; информация по вопросам отдыха; информация по вопросам развлечений; киностудии; клубы культурно-просветительные и развлекательные; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; монтирование теле- и радиопрограмм; мюзик-холлы; обучение практическим навыкам [демонстрация]; организация балов; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация досугов; организация и проведение мастер-классов [обучение]; организация конкурсов красоты; организация конкурсов учебных или развлекательных; организация спектаклей [услуги импресарио]; ориентирование профессиональное [советы по вопросам образования или обучения]; передачи развлекательные телевизионные; предоставление оборудования для караоке; представления театрализованные; представления театральные; производство видеофильмов; производство кинофильмов; прокат аудио- и звукозаписей; прокат аудиооборудования; прокат видеокамер; прокат видеомагнитофонов; прокат видеофильмов; прокат декораций для шоу-программ; прокат кинопроекторов и кинооборудования; прокат**

**кинофильмов; прокат осветительной аппаратуры для театров или телестудий; прокат театральных декораций; публикации с помощью настольных электронных издательских систем; публикация интерактивная книг и периодики; публикация текстовых материалов [за исключением рекламных]; радиопередачи развлекательные; развлечение гостей; развлечения; составление программ встреч [развлечение]; сочинение музыки; субтитрование; услуги оркестров; услуги по написанию сценариев; услуги студий записи; формирование цифрового изображения; фотографирование; фотопортажи; шоу-программы.**

Сходство заявленного обозначения с противопоставленным товарным знаком установлено на основании фонетического и семантического тождества словесных элементов «НЕПОСЕДЫ», играющих основную роль в индивидуализации услуг заявителя и правообладателя противопоставленного знака.

Довод заявителя о семантическом различии словесных элементов «НЕПОСЕДЫ» и «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ», мотивированный тем, что прилагательное «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ» привносит более яркую семантическую окраску словесному элементу в заявлении обозначении, нельзя признать убедительным, поскольку смысловое значение слова «НЕПОСЕДЫ» (мн. число от «непоседа» - непоседливый (очень подвижный, суетливый, беспокойный) человек (обычно о ребенке) не меняется в сочетании с указанным прилагательным, с учетом того, что именно на слово «НЕПОСЕДЫ», имеющее самостоятельное значение, падает логическое ударение в словосочетании «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ».

Учитывая фонетическое тождество и семантическое сходство доминирующих словесных элементов «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ» и «НЕПОСЕДЫ», визуальные различия между обозначениями не оказывают существенного влияния на степень их сходства. При этом одинаковый прием использования разноцветных кубиков при написании словесных элементов «ЗАЖИГАТЕЛЬНЫЕ НЕПОСЕДЫ» и разноцветных букв в слове «НЕПОСЕДЫ», выполненных в близкой цветовой гамме с использованием (цвета радуги),

ослабляет эти визуальные различия, тем самым усиливая сходство между сравниваемыми обозначениями.

Однородность услуг 41 класса МКТУ, в отношении которых испрашивается регистрация товарного знака и в отношении которых зарегистрирован противопоставленный товарный знак, обусловлена их совпадением по роду и виду.

Часть заявленных услуг 41 класса МКТУ (видеосъемка; дискотеки; информация по вопросам развлечений; микрофильмирование; монтаж видеозаписей; организация балов; организация выставок с культурно-просветительной целью; организация досуга; организация конкурсов [учебных или развлекательных]; организация конкурсов красоты; организация спектаклей [услуги импресарио]; предоставление оборудования для караоке; развлечение гостей; развлечения; составление программ встреч [развлечение]; услуги клубов [развлечение или просвещение]; фотографирование; фоторепортажи; шоу-программы.) идентична услугам, в отношении которых охраняется противопоставленный товарный знак.

Другая часть заявленных услуг 41 класса МКТУ (обеспечение интерактивное игрой через компьютерную сеть; организация и проведение концертов; организация лотерей; организация показов мод в развлекательных целях; парки аттракционов; услуги баз отдыха [развлечения]; услуги диск-жокеев; цирки) соотносятся с услугами,ключенными в перечень противопоставленного товарного знака, как вид – род, поскольку относятся к родовой группе услуг в области организации культурно-развлекательных мероприятий, которые характеризуются одним назначением, кругом потребителей и условиями оказания.

Таким образом, в целом заявленное обозначение и противопоставленный товарный знак в отношении однородных услуг 41 класса МКТУ вызывают сходные ассоциации, несмотря на отдельные отличия, что обуславливает общий вывод об их сходстве до степени смешения.

Резюмируя вышеизложенное, коллегия установила, что вывод о несоответствии заявленного обозначения требованиям пункта 6 (2) статьи 1483 Кодекса, сделанный в заключении по результатам экспертизы, на основании которого принято решение Роспатента об отказе в государственной регистрации товарного знака по заявке №2016710904, следует признать обоснованным.

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

**отказать в удовлетворении возражения, поступившего 29.09.2017, и оставить в силе решение Роспатента от 22.06.2017.**